

**UNIVERSIDAD NACIONAL MAYOR DE SAN MARCOS Fundada en 1551**

**FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIA POLITICA**

**E.A.P. DE DERECHO**

# **Comentarios al Proyecto de la Ley Marco del Empresariado**

TESIS Para optar el Título Profesional de: ABOGADO

**MELISSA JUDITH NEIRA LÚCAR**

**LIMA – PERÚ 2005**

*A Edgar, Queta, Pepu y Cynthia, mi familia.  
La joya más grande de mi vida.*

*A San Marcos, mi Alma Mater.*

## **INTRODUCCIÓN**

El mundo en el que vivimos se caracteriza por los continuos cambios: sociales, políticos, económicos, tecnológicos, etc; no debiendo sorprendernos su cada vez mayor velocidad y profundidad.

Dentro de estos cambios, encontramos también al Derecho, una de las ramas que se modifica con mayor facilidad; esto debido a que el Derecho se transforma de acuerdo a la realidad de la sociedad, por tanto, debe ser un instrumento capaz de responder efectivamente a las necesidades de ésta.

Dentro de la gama de cambios que ha experimentado nuestra sociedad en los últimos tiempos, tenemos a la actividad empresarial, tema que nos ocupa en este trabajo que hemos titulado: **“Comentarios al Proyecto de la Ley Marco del Empresariado”**.

Tener una Ley Marco del Empresariado es la alternativa que está esperando el sector empresarial en nuestro país, puesto que las normas con las que

contamos actualmente, pertenecientes al Código de Comercio de 1902, se encuentran prácticamente inaplicables a nuestra realidad; además de encontrarse derogados la mayoría de sus artículos. Debemos tomar en cuenta que nuestro código a la fecha tiene 104 años de vigencia y el legislador de aquella época se enfrentó a un mundo completamente diferente al nuestro.

El Código de Comercio se encuentra prácticamente obsoleto, pues una buena parte de sus normas fueron derogadas por leyes especiales y, las pocas figuras que contiene en la actualidad están desfasadas. Algunas ya tienen proyectos de ley elaborados como: el de Garantías Mobiliarias, el del Contrato de Seguros, el de Navegación y Comercio Marítimo, entre otros.

La Ley Marco del Empresariado permitiría no sólo actualizar las figuras de nuestro viejo código; sino también incluir nuevas figuras como: el fondo empresarial, regulado en muchos países (Argentina, Colombia, España, Francia, Italia, etc), presentándose como una buena alternativa para la realización de actividad empresarial; definir la empresa y convertir al empresario en el eje de la actividad empresarial.

Debemos recordar que este proyecto se inició en 1996, cuando la Ley 26595 crea la Comisión Especial encargada de elaborar el Proyecto del Nuevo Código de Comercio Peruano. A la fecha han pasado casi 10 años y aún no se consigue la promulgación de la norma; sin embargo ya se han dado grandes pasos. Este año, con el apoyo de la ONG Iris Center Perú, la Comisión de Análisis y Estudio del Proyecto de Ley Marco del Empresariado nombró como consultor encargado de elaborar el Predictamen de la Ley al Dr. Ricardo Beaumont Callirgos, reconocido profesor universitario, quien en tres meses de arduo trabajo preparó el Predictamen que fue entregado a dicha Comisión, presidida por el congresista Luis Santa María Calderón, quien lo presentó a la Comisión de Justicia y Derechos Humanos del Congreso, Dictamen que fue aprobado por unanimidad, el 20 de junio del presente año. Actualmente, ha sido programado para su discusión en el Pleno del Congreso el día 22 de setiembre.

Nuestro trabajo ha sido dividido en cinco capítulos, en los que desarrollamos el proceso seguido por el Proyecto de Ley Marco del Empresariado, hasta llegar a la aprobación de la Comisión de Justicia y Derechos Humanos.

El Primer Capítulo está referido a los antecedentes de la norma, al Código de Comercio, Código Civil, Ley General de Sociedades, entre otras normas que han incentivado la elaboración del proyecto. Asimismo, veremos la formación de la Comisión Especial encargada.

En el Segundo Capítulo veremos los dos principales proyectos que existieron hasta inicios del 2005: El Proyecto de la Comisión Reformadora de Códigos y la Propuesta Alternativa de la Cámara de Comercio de Lima; encontraremos también como se realizó el actual Dictamen de la ley.

En el Tercer Capítulo analizaremos algunas figuras que contiene el dictamen, a fin de lograr una mejor comprensión de la norma; del mismo modo, analizaremos los pro y contra de que exista esta nueva legislación.

En el Cuarto Capítulo desarrollaremos libro a libro el Proyecto de Ley Marco del Empresariado en sus aspectos más importantes.

Finalmente, en el Quinto Capítulo revisaremos la legislación comercial extranjera (Argentina, Colombia, España e Italia), a fin de hacer una pequeña comparación con la nuestra, y la aplicación de las instituciones jurídicas.

# **CAPITULO I:**

## **ANTECEDENTES HISTÓRICOS**

### **1.1. Antecedentes de la Ley Marco del Empresariado**

Para poder referirnos a una ley de la naturaleza que se propone, en principio, debemos hacer un análisis de la legislación comercial existente, debiendo revisar ciertos pilares del ámbito comercial y empresarial de nuestro país, y que nos demostrarán la necesidad y acierto de tener una Ley Marco del Empresariado (en adelante la denominaremos LME)

#### **1.1.1 Evolución Conceptual del Derecho Comercial**

Para conceptuar al Derecho Comercial, debemos revisar brevemente su evolución histórica, a fin de darnos luces respecto al tratamiento que se le dio en la historia.

Iniciaremos en **Roma** donde sí se encuentran documentos que reflejan la existencia de verdaderas Instituciones Mercantiles tales como: la banca, las sociedades, etc. También existen diversas acciones como: la ejercitoria, institutoria y recepticia. Sin embargo, a pesar de la existencia de estas instituciones no se puede hablar de un derecho comercial como tal, sino de un ius gentium y un ius civili adaptado a las actividades comerciales.

La **Edad Media** constituye la época en la cual se define el Derecho Mercantil como una ciencia jurídica autónoma; su estructuración se inicia una vez que los comerciantes se asocian para cada arte, y con éstas se conciben las universidades y las corporaciones. Las corporaciones eran administradas por uno o más Cónsules asistidos por un consejo de ancianos de reconocida trayectoria en el comercio. Se crearon normas jurídicas que fueron alimentadas por la costumbre, y ya no sólo estaban los Cónsules, sino además a los Estatutarios y Estatutos. Los Estatutarios eran encargados de compilar las soluciones a los problemas por escrito dictadas mediante sentencias por los Cónsules para luego archivarlas en la Sede de la Corporación, dando origen a los Estatutos. La sentencia que dictaban los Cónsules eran firmes y ejecutorias, pero podían ser apelables ante un Tribunal, integrados por comerciantes elegidos por sorteo a quienes se les llamaba: Sobre-Cónsules.

Las ferias también tuvieron lugar en esta época, donde los comerciantes de distintas regiones concurrían para exhibir sus mercancías, comprar o vender.

El **Mercantilismo** inicia desde el descubrimiento de América, lo cual representa las transformaciones de las condiciones económicas, sociales, políticas y espirituales. el oro y la plata eran los elementos estables de la fortuna. Con el descubrimiento de América afluyen a Europa tales cantidades de oro y plata que determinan la caída de su valor. Por esta razón, los particulares buscan formar sus fortunas con otros elementos. La abundancia de los metales que se encuentra en el Nuevo Mundo permite el perfeccionamiento de los sistemas monetarios y el desarrollo del crédito y de sus instrumentos.

Nacen nuevas instituciones comerciales, que culminan en el siglo XIX con la promulgación del Primer Código de Comercio, el cual entró en vigencia el 01 de enero de 1811.

Con la **Revolución Industrial** se da un constante desarrollo tecnológico en la humanidad, pero a partir del siglo XVIII se volvió más veloz, pues se encontraba, rápidamente, una aplicación práctica a los avances científicos.

Lo fundamental de la Revolución Industrial es la transformación del sistema económico; el incremento de los productos industriales implica el aumento del mercado.

La Revolución Industrial es el proceso de evolución que conduce a una sociedad desde una economía agrícola tradicional hasta otra caracterizada por procesos de producción mecanizados para fabricar bienes a gran escala. Este proceso se produce en distintas épocas dependiendo de cada país.

La **Revolución Francesa** fue un acontecimiento de gran importancia en la historia del derecho mercantil, se da la promulgación del Código del Comercio Francés que entro en vigor



en el año de 1808. Con este código se vuelve predominante el objetivo de realizar actos de comercio y no la calidad de comerciante, lo que determina la competencia de los tribunales mercantiles y la aplicación del código, pero el elemento subjetivo no deja de influir en cuanto se presumen mercantiles los actos realizados por un comerciante.

El **Capitalismo**, a raíz de la Revolución Francesa, se dio el Código Napoleónico de 1807, iniciándose la etapa de codificación, comenzando la etapa de la doctrina objetiva del Derecho Comercial o Mercantil. Se observa un gran progreso en la industria, creación de instituciones bancarias, avance en los medios de comunicación y transporte y otras varias. Convirtiendo al Derecho Comercial, pese a ciertas dificultades en un verdadero Derecho de Comercio y de comerciante.

**Perspectivas del Siglo XXI**, los cambios mundiales ocurridos en la última década del siglo XX con revolución tecno – científica, con la fuerte tendencia a la globalización económica y cultural y el uso generalizado de las nuevas tecnologías de la información y la comunicación en todas las actividades humanas que no son ajenas al Derecho Comercial, han ayudado a tener nuevas formas de ver y entender el mundo que nos rodea, permitiéndole al Derecho Comercial estar a la vanguardia del siglo XXI .

El comercio electrónico basado en Internet tiene un impacto en la actividad empresarial, así como un sistema de información y comunicación global que está evolucionando hacia un entorno socioeconómico global ayudando al Derecho Comercial y Empresarial al desarrollo global.

Cómo hemos podido apreciar, el Derecho Comercial ha sufrido incesantes cambios a lo largo de la historia, es un derecho

completamente dinámico que se ha acoplado a los permanentes avances y retrocesos de la humanidad y que, pese a todas las dificultades se ha permitido variar para estar a la vanguardia. Nosotros no podemos permitirnos quedar estancados frente a la realidad, nuestro país necesita que el panorama comercial-empresarial se renueve e inicie su modernización.

### **1.1.2 Código de Comercio.**

El actual Código de Comercio fue promulgado en febrero de 1902, entrando en vigencia en julio del mismo año; nuestro código, o lo que queda de él, resulta ser una copia del Código de Comercio Español de 1885, salvo algunas excepciones como en lo referido a la letra de cambio que se tomó de la legislación Italiana, y el contrato de cuenta corriente mercantil, martilleros y rematadores tomado de la argentina.

A decir de Jorge Muñoz Ziches<sup>1</sup> hablar del Código de Comercio y la materia que éste regula, significa necesariamente estudiar la evolución del contenido del Código de Comercio. El desarrollo de la economía y las nuevas relaciones derivadas del cambio, han generado en su tiempo, la necesidad de contar con un marco jurídico adecuado.

Nuestro Código de Comercio tiene más de 100 años de vida, no debe olvidarse que en principio, la materia de éste fue el comerciante, posteriormente los actos de comercio y hoy en día se plantea a la empresa como núcleo de la nueva regulación

---

<sup>1</sup> MUÑOZ ZICHES, Jorge. El Código de Comercio y la Legislación Mercantil: Fronteras entre el Derecho Civil y el Derecho Mercantil. En Revista Peruana de Derecho de la Empresa. N°. 46. Lima. 1997. pp. 9.

Debemos señalar que este no ha sido el único Código de Comercio de nuestro país, el primero data de 1853, siendo un reflejo del Código Español de 1829 con criterio subjetivista: Un código pensado para una clase especial de ciudadanos.

La fórmula adoptada nuestro actual Código fue más amplia que la adoptada por el Código francés de 1807 o del Código Alemán de 1861 quienes optaron por la enumeración de los actos mercantiles, restringiéndole el paso a la realidad, con el riesgo de devenir en obsoletos. El Código Español de 1885 reconoce el “acto de comercio” como punto central de su sistema legislativo, diferenciando al autor del acto de comercio; siempre que estuvieran comprendidos en el código serían actos de comercio. Es de precisar que si bien existe el criterio subjetivista (comerciantes) en la doctrina tanto como en la legislación, o el criterio objetivista (actos de comercio), éstos no pueden considerarse de manera absoluta, sino más bien como criterios predominantes.

En los 104 años de promulgado que tiene el Código de Comercio son muchas las modificaciones introducidas, por leyes como la de responsabilidad de los empresarios en la construcción y reparación de buques, por los accidentes de sus obreros y trabajadores; la del traspaso de establecimientos comerciales e industriales; la de hipoteca naval; la de los Almacenes Generales de Depósito, certificado de depósito y warrant; la del Registro Fiscal de Ventas a Plazos; la de Reforma del Código de Comercio; la Ley de Bancos; la Ley Procesal de Quiebras; la Ley de Sociedades Mercantiles; la Ley de Títulos Valores, normas que a su vez han sido modificadas por otras leyes. No olvidemos que el Código civil de 1984, así como el Código Procesal Civil y la Ley General del Sistema Financiero y del Sistema de Seguros y Orgánica de la

Superintendencia de Banca y Seguros también han derogado algunos artículos del Código de Comercio.

Es decir, frente a las mutilaciones sufridas por el código y a la actual situación económica del país dentro de una economía de libre mercado, es preciso encontrar un marco jurídico adecuado, que abarque toda la actividad comercial y la regule en un ámbito general.

### **1.1.3 El Código Civil de 1984**

Nuestro Código de Comercio ha soportado la presencia de tres códigos civiles: el de 1852, luego el de 1936 y actualmente nuestro Código de 1984, este último tiene una visión muy diferente a la realidad en la que se elaboró el Código de Comercio de 1902; esa es una de las razones por las que nuestra legislación mercantil debe renovarse y estar acorde con la realidad de nuestro país. Si bien es cierto, que el actual Código Civil tiene más de 20 años de vigencia y se elaboró en el marco de la Constitución Política de 1979 y que, actualmente esta sometido a permanente supervisión, ese no es un obstáculo para reemplazar nuestra legislación comercial, darle un rostro acorde con la realidad y luego hacer lo propio con nuestra legislación civil que es más actual.

Sabemos que siempre se ha tomado al Derecho Comercial como una rama del Derecho Civil o se le ha tratado como un derecho de carácter. Luis Dayviere<sup>2</sup> señala que “Las Leyes Comerciales suponen la existencia de leyes civiles, son una excepción de ellas y parten de antecedentes ya prescritos en el Derecho Común”.

---

<sup>2</sup> MUÑIZ ZICHES, Jorge; ob cit.; pp. 15.

Tomando en cuenta esto, veríamos al Derecho Comercial como un derecho de excepción, teoría que ha sido sostenida por la doctrina francesa; sin embargo, no son los únicos puesto que, por ejemplo Lorenzo Mossa señalaba que el Derecho Civil sólo contiene una parte del Derecho de las obligaciones y contratos; y que la otra parte está reservada al Derecho Mercantil. A esta concepción se suma Francesco Carnelutti quien anota que aunque se encuentre íntimamente vinculado al Derecho Civil, el Derecho Mercantil no es una simple excepción sino un Derecho Especial. Por sí mismo es un derecho general en cuanto no constituye excepción a otras reglas o leyes<sup>3</sup>.

Podemos afirmar entonces, que si bien inicialmente el Derecho Comercial fue un derecho excepcional formado de muy pocas normas que lo ayudaron en su desarrollo, estas normas llegaron en un momento a ser de tal cantidad y magnitud que lograron una nueva rama del Derecho sin conexión alguna con el Derecho Civil, de ninguna forma podemos sostener la idea que el Derecho Comercial resulta ser una excepción del Derecho Civil, es verdad que éste le sirvió de fuente en algún momento y que siempre entra a tallar en el caso de vacíos de la norma.

Además de lo señalado anteriormente, existe un sector de la doctrina que desea la unificación de ambas ramas, por lo tanto, también existe otro sector en contra de esta corriente; lo que ocurre, es que en ciertos casos existieron duplicidad de figuras jurídicas que fueron legisladas de diferente forma para cada ámbito (civil y comercial), hecho que quiere evitarse; algunas de estas dualidades fueron subsanadas con el Código Civil de 1984 como el caso de Compra-Venta Civil y Mercantil cuyas fronteras no se encontraban bien delimitadas con las consecuentes confusiones.

---

<sup>3</sup> MUÑIZ ZICHES, Jorge; ob cit.; pp 16.

El artículo 2112º derogó pues, cinco contratos contenidos en el Código de Comercio; Compra-Venta, Permuta, Mutuo, Depósito y Fianza Mercantil con la consecuente “Mercantilización” del Derecho Civil. La unificación estaba en camino. Igual pauta nos daba el artículo 1353º del Código Civil el mismo que señala que todos los contratos de Derecho Privado inclusive los innominados, quedan sometidos a las Reglas Generales contenidas en esta sección salvo en cuanto resulten incompatibles con las reglas particulares de cada contrato.

Como podemos apreciar, el Código Civil de 1984 contiene una serie de normas de ámbito mercantil. Por ejemplo el artículo 196º en el que se establece presunción de la onerosidad de las garantías sobre determinados créditos, otorgándole una característica lucrativa a esta figura, por demás características propias del Derecho Bancario. En otros casos tenemos: el artículo 1055º Código Civil el cual admite la entrega jurídica de la prenda y no solamente física, de mucha importancia en el tráfico comercial sin duda; el artículo 1382º sobre obligatoriedad de la Oferta; los artículos 1602º y 1603º sobre permuta; el artículo 1758º sobre Contrato de Prestación de Servicios aceptación entre ausentes tomando en cuenta la habitualidad del ejercicio profesional, el artículo 1974º sobre lotería.

#### **1.1.4 Ley de la Empresa Individual de Responsabilidad Limitada (E.I.R.L.)**

La E.I.R.L. es una de las formas en que puede desarrollarse actividades de las pequeñas empresas y micro empresas, a tenor de lo dispuesto por el Decreto Ley N° 21621.

De acuerdo a lo señalado por Montoya Manfredi<sup>4</sup>, esta forma empresarial es el vehículo a través del cual se desarrollan las actividades de pequeña empresa y esa es una de las razones por la que se dio esta ley. Si revisamos el artículo 1° de la norma veremos que la E.I.R.L. es una persona jurídica de derecho privado, constituida por voluntad unipersonal, con patrimonio propio, distinto al de su titular, que se constituye para el desarrollo exclusivo de actividades económicas de Pequeña Empresa.

La caracterización principal de la E.I.R.L. consiste en permitir a una persona natural limitar su responsabilidad a los bienes que aporta a una empresa determinada para formar el patrimonio de ésta, es decir, que el titular de la empresa no responde personalmente con todos sus bienes por los resultados de las actividades empresariales que realiza. También puede ser constituida por una sociedad conyugal<sup>5</sup>.

La E.I.R.L. ha resultado una fórmula muy exitosa para el desarrollo de las pequeñas empresas, es por ello que lleva tantos años en pie, desde 1976 en que fue promulgada ha sido impulsada por diversos sectores.

Lo que la Ley Marco del Empresariado desea, es integrar todas las normas del sector empresarial para que normas como ésta puedan tener una matriz en la cual apoyarse y continuar con su actividad empresarial; además, en lo que respecta a la E.I.R.L. se está proponiendo la novedad que ésta pueda ser constituida no sólo por personas naturales sino también por personas jurídicas; por otro lado, explicaremos la discusión suscitada entorno a su denominación, pues se planteó el cambio a Empresario Individual

---

<sup>4</sup> MONTTOYA MANFREDI, Ulises. Derecho Comercial. Tomo I. Grjley. Lima. 1998. pp122.

<sup>5</sup> *ibidem*; pp. 123.

con Responsabilidad Limitada, todo esto será tratado en el punto 4.4 del presente trabajo.

### **1.1.5 Ley General de Sociedades**

Cómo bien lo señala Elías Laroza<sup>6</sup> nuestra legislación Societaria, se enriqueció en tres fechas que marcan hitos de suma trascendencia: 1902, 1966 y 1998. La primera corresponde a nuestro Código de Comercio de 1902, que entró en vigencia el 1 de julio de ese año; la segunda se refiere a la Ley de Sociedades Mercantiles (cuyo nombre fue cambiado con posterioridad, por el de Ley General de Sociedades, sin variar su contenido esencial), la que adquirió vigencia el 12 agosto de 1966; y, la tercera es la actual Ley General del Sociedades, vigente desde el 1 de enero de 1998.

La Ley General de Sociedades es otra de las normas que estaría dentro del radio de acción de la LME, pues regula uno de los sectores más importantes de la actividad empresarial, estando íntimamente ligada a figuras como empresa, empresario, contratos asociativos, y a la novedosa figura del fondo empresarial, por lo que creemos es una de las normas que ayudarán a la consolidación de la LME si llegara a promulgarse en a corto plazo.

## **1.2. Comisión Especial encargada de elaborar el Proyecto del Código de Comercio.**

### **1.2.1. Norma que Crea la Comisión Especial.**

---

<sup>6</sup> ELIAS LAROZA, Enrique. Derecho Societario. Editorial Normas Legales. Trujillo. 2002. pp iii.



Mediante Ley N° 26595, del 20 de abril de 1996, se creó la Comisión Especial encargada de elaborar el Proyecto de Código de Comercio, presidida por el Dr. Jorge Muñoz Ziches, Congresista de la República por el Partido Fujimorista, e integrada por representantes de diversas instituciones, como la Cámara de Comercio de Lima, Facultades de Derecho, Apemipe, Indecopi, Conasev, Ministerio de Justicia, entre otras.

La Comisión quedó conformada de la siguiente forma:

- Poder Legislativo:
  - Jorge Muñoz Ziches
  - Javier Noriega Febres
  - Graciela Fernández Baca
- Instituciones:
  - Ricardo Beaumont Callirgos y Enrique Angulo Paulet (Asamblea Nacional de Rectores)
  - Gonzalo García Calderón Moreyra (Cámara de Comercio de Lima)
  - Pedro Flores Polo (Cofecámaras)
  - Oscar Pomar Fonseca (Ministerio de Justicia)
  - Víctor Álvarez Cabrera y José Luis del Mazo Alcántara (Apemipe)
  - José Balta Varillas y Rodolfo Castellanos Salazar (Indecopi)
  - María Teresa Quiñónez Alayza y Carlos Torres Morales (Conasev)
- Asesores:
  - Alonso Morales Acosta
  - Silvana Migliori Figueroa
  - Luis Fernando Zambrano Ortiz
  - María Amanda Velásquez de Rojas

- Fernando Ballón Landa Córdova
- Arturo Moscoso Serrano
- María Isabel Tejada Álvarez
- Mila Guillén Rispa
- José Antonio Pejoves Macedo
- Jhon Iparraguirre Arellano
- Carlos Alberto Soto Coaguila

Posteriormente, mediante leyes N° 26751 y 26936, se amplían los plazos para la elaboración del Código de Comercio.

Es cierto, que originalmente se creó la Comisión con la finalidad de elaborar un nuevo Código de Comercio, sin embargo, con la ley 26936 se facultó a la Comisión Permanente del Congreso para aprobar el Código de Comercio o cuerpo legal que lo sustituya, a propuesta del a Comisión Especial.

Es así que la Comisión comienza su trabajo de debate y discusión para ponerse de acuerdo sobre le tipo de norma que se crearía y unificaría la legislación comercial; se pensó en hacer un Código de la Empresa, una Ley General de la Empresa, que pasaremos a explicar en los capítulos II y III.

Debemos hacer un paréntesis para señalar que esta no es la primera vez que se nombró una Comisión Especial para el estudio y reforma del Código de Comercio, ya en 1929 mediante Ley N° 6606 el Congreso de la República encargó el estudio de la reforma del Código de Comercio a una Comisión Compuesta por un Magistrado designado por la Corte Suprema, Un Catedrático de la Facultad de Jurisprudencia de la Universidad Nacional Mayor de San Marcos, un representante del comercio que designará la

Cámara de Comercio de Lima y un representante por cada uno de las Cámaras Legislativas.

Sin embargo, pese a los esfuerzos es recién en el año 1942 se llega a formar la Comisión, quedando de la siguiente manera:

- Dr. Oswaldo Aguirre Morales (representante del Senado)
- Dr. Florencio Portocarrero Olave (representante de la Cámara de Diputados.
- Dr. Jesús García Maldonado (representante de la Corte Suprema)
- Dr. Juan Bautista de Lavalley (representante de la Facultad de Derecho de la Universidad Nacional Mayor de San Marcos)
- Dr. Ernesto de la Jara y Ureta (representante de la Cámara de Comercio de Lima.

Sin embargo, el Dr. Jesús García Maldonado, representante de la Corte Suprema, se jubila, dejando vacía su representación dentro de la Comisión, es por ello que el Presidente de la Corte Suprema Dr. Carlos Zavala Loaiza, nombra en su reemplazo al Dr. José Frisancho.

La comisión logra instalarse el 10 de abril de 1942 siendo presidida por el Ministro de Justicia, Dr. Lino Cornejo, sesionando por algunos años, pero sin llegar a mayor éxito.

### **1.2.2. El Debate y Trabajo Realizados**

Motivo de debate al interior de la Comisión fue lo relacionado con la estructura que debía tener el nuevo Código de Comercio.

Algunos opinaban que éste debía reestructurarse según su texto original, es decir, recopilando todas las normas relativas al ámbito empresarial, similar a la mayoría de Códigos de Comercio de América Latina; otros por el contrario, sostenían que debía elaborarse más bien una Ley General de la Empresa, que establezca principios de carácter general, permitiendo que las instituciones jurídicas como las sociedades, títulos valores, comercio marítimo, seguros, reestructuración patrimonial, etc. se sigan regulando por leyes especiales.

Finalmente, se opta por la segunda posición, por esta segunda posición, elaborándose un Anteproyecto y Exposición de Motivos, primero “Anteproyecto de Ley General de la Empresa” (1998), publicitado por la Comisión de Reforma de Códigos de Congreso; y luego, convertido en “Anteproyecto de Ley Marco del Empresariado”, siendo publicado el 6 de mayo de 1999, y ampliamente comentado y debatido por sectores del quehacer empresarial y académico, sin que prospere su promulgación.

Este anteproyecto respondió a la coyuntura socio política y jurídica de aquella época. Su visión no enfocaba a la empresa en todos sus aspectos porque esta regulación se dejaba a otras leyes que estaban en proyecto para salir simultáneamente, tal como lo había proyectado la Comisión de Reforma de Códigos, cuya labor se discontinuó.

No obstante, a las dificultades, hubo un gran avance pues en aquel periodo se promulgaron la Ley General de Sociedades 26887 y la Ley de Títulos Valores 272787 cuyos orígenes se encuentran en el Código de Comercio.

## **CAPÍTULO II**

# **ANTEPROYECTO DE LA LEY MARCO DEL EMPRESARIADO (COMISIÓN REFORMADORA DE CODIGOS) Y LA PROPUESTA ALTERNATIVA DE LA CAMARA DE COMERCIO DE LIMA**

En este capítulo trataremos como se realizó el trabajo en la Comisión Reformadora de Códigos (en adelante CRC), que publicó el proyecto por primera vez en el año 1999, logrando gran acogida en el sector empresarial.

Por otro lado, tenemos la Propuesta Alternativa de la Cámara de Comercio de Lima (en adelante C. de C.) que empezó a gestarse en el año 2002 con la revisión que se hizo al proyecto de la CRC.

Finalmente tocaremos, la elaboración del dictamen actual y su proceso de aprobación por la Comisión de Justicia.

## **2.1 El Anteproyecto de la Comisión Reformadora de Códigos**

Como ya se ha explicado en el capítulo anterior, la Comisión Especial que elaboró el Anteproyecto de la ley Marco del Empresariado fue creada por Ley N° 26595, estuvo integrada por diversas entidades gubernamentales, profesionales y gremiales, con el encargo de elaborar el nuevo Código de Comercio, ampliándosele los plazos mediante las leyes 26751 y 26936, esta última de gran importancia pues delega a la Comisión Permanente del Congreso de la República la facultad de aprobar el Código de Comercio o el cuerpo legal que lo sustituya, a propuesta de la Comisión Especial encargada de elaborar el Código de Comercio.

Es a través de este trabajo que la Comisión llega a la conclusión que debe elaborarse una Ley General de la Empresa que se convertirá, posteriormente en el Anteproyecto de Ley Marco del Empresariado siendo presentado a la Comisión Reformadora de Códigos del Congreso, que estaba integrada de la siguiente manera:

- Jorge Muñoz Ziches (presidente)
- Jorge Alfredo Trelles Montero (vicepresidente)
- Javier Noriega Febres (secretario)
- Jorge Avendaño Valdez (miembro)
- Martha Gladys Chávez Cossío de Ocampo (miembro)

- Víctor Coral Pérez (miembro)
- Carlos Ferrero Costa (miembro)
- Lourdes Flores Nano (miembro)
- Graciela Fernández Baca Calderón de Valdez (accesitario)

La CRC hizo suyo el proyecto, haciéndole mínimos ajustes y publicándolo en el Diario oficial “El Peruano” el 6 de mayo de 1999.

Este anteproyecto estaba compuesto por un Título Preliminar con siete artículos, cuatro Libros con noventa y tres artículos y siete disposiciones complementarias, teniendo la siguiente estructura:

## **ANTEPROYECTO DE LA LEY MARCO DEL EMPRESARIADO**

### **DEFINICIONES**

### **TÍTULO PRELIMINAR**

### **LIBRO I: DE LA EMPRESA**

#### **SECCIÓN PRIMERA: Del fondo empresarial**

Título I: Disposiciones Generales

Título II: Registro del fondo empresarial

#### **SECCIÓN SEGUNDA: Operaciones sobre fondos empresariales**

Título I.: Disposiciones Generales

Título II: Transferencia del fondo empresarial

Título III: Arrendamiento del fondo empresarial

#### **SECCIÓN TERCERA.- Hipoteca del fondo empresarial**

### **LIBRO II DEL EMPRESARIO**

#### **SECCIÓN PRIMERA.- Disposiciones Generales**

SECCIÓN SEGUNDA.- De la persona natural que realiza actividad empresarial

SECCIÓN TERCERA.- De la persona jurídica que realiza actividad empresarial

Título I: Disposiciones Generales

Título II: Empresa Individual de Responsabilidad Limitada

### **LIBRO III DE LOS CONTRATOS DE COLABORACION EMPRESARIAL**

SECCIÓN PRIMERA.- Disposiciones Generales

SECCIÓN SEGUNDA.- Asociación en Participación

SECCIÓN TERCERA.- Consorcio

SECCIÓN CUARTA.- Riesgo Compartido

### **LIBRO IV DE LA CONTABILIDAD**

SECCIÓN PRIMERA.- Disposiciones Generales

SECCIÓN SEGUNDA.- Libros y Registros Contables

SECCIÓN TERCERA.- Formalidades de los Libros y Registros Contables

SECCIÓN CUARTA.- Inspección, reserva y exhibición de Libros y Registros

Contables

SECCIÓN QUINTA.- Conservación de Libros y Registros Contables

### **DISPOSICIONES COMPLEMENTARIAS**

Si analizamos un poco este proyecto, podremos darnos cuenta, que era muchos más detallado, en él encontrábamos regulado el Registro de Fondo Empresarial, la E.I.R.L. se regulaba completamente, lo que implicaba la derogación de la Ley 21621; asimismo se normaban los Contratos Asociativos: Asociación en Participación, Consorcio, teniendo como novedad la incorporación del Contrato de Riesgo Compartido o Joint Venture. Esto quiere decir que los dos primeros contratos serían



sustraídos de la Ley 26887 y que por primera vez se le daría una regulación al Joint Venture.

## **2.2. La Propuesta Alternativa de la Cámara de Comercio**

Es en el período legislativo 2001 cuando la Congresista Rosa Florián Cederrón, hizo suyo el anteproyecto preparado por la Comisión Especial, manteniendo su mismo texto inicial, y fue presentado al Congreso como proyecto N° 220-2001-CR y derivado a la Comisión de Justicia presidida por el Doctor Daniel Estrada Pérez, quien por su parte propició la actualización de su contenido .

Los primeros días de enero de 2002, la Cámara de Comercio de Lima constituyó una comisión de trabajo para revisar y actualizar el proyecto 220-2001-CR, por encargo del Dr. Daniel Estrada Pérez, Presidente de la Comisión de Justicia.

La Comisión estuvo copresidida por los doctores Pedro Flores Polo, Jorge Muñoz Ziches y Ricardo Beaumont Callirgos, e integrada por reconocidos especialistas vinculados al derecho empresarial. Manteniendo la esencia del anteproyecto original, se reformuló su estructura y modificó su contenido, atendiendo al desarrollo de la actividad empresarial en todos sus niveles, propiciado por la modernización económica y tecnológica que caracteriza a la sociedad.

El resultado de ese trabajo fue una Propuesta Alternativa al Proyecto 220-2001-CR de la Congresista de la República Rosa Florián que presentó la Cámara de Comercio de Lima, como una contribución de la sociedad civil a los esfuerzos de la Comisión de Justicia del Congreso, presidida por el Dr. Daniel Estrada Pérez.

Esta propuesta alternativa al Anteproyecto de Ley Marco del Empresariado, fue resultado no sólo del aporte intelectual de los miembros de la Comisión de Trabajo de la Cámara de Comercio de Lima, sino de la contribución de empresarios y gremios empresariales, representativos de la micro y pequeña empresa, de la mediana y gran empresa, tanto de la ciudad de Lima como de provincias, quienes a través de su experiencia ayudaron a imprimir al proyecto un sello menos académico y más práctico en su normatividad.

La participación activa de diversas organizaciones empresariales en la elaboración del citado proyecto explica su incorporación como uno de los agentes más importantes del desarrollo empresarial, no sólo por ser legítimos interlocutores entre los empresarios y el Estado o entre el Estado o los empresarios y los organismos y entidades internacionales, sino por ser las instituciones que por su neutralidad, diversidad, desconcentración y descentralización en todo el país, mejor pueden impulsar y garantizar el desarrollo de la economía y el trabajo.

Pese a los enormes esfuerzos realizados y a la gran acogida que la Comisión de Justicia brindó a la propuesta Alternativa de la Cámara de Comercio de Lima para la discusión y aprobación, factores de coyuntura política y la penosa enfermedad de su presidente y más encarecido propulsor, el congresista Dr. Daniel Estrada Pérez, motivaron que no prosperase su promulgación.

Posteriormente, el 23 de mayo de 2003 el Dr. Alcides Chamorro Balvín, Presidente en ese entonces de la Comisión de Justicia, decidido a desempolvar el proyecto N° 2745/2002-CR se dirigió al Presidente de la Cámara de Comercio de Lima a fin de solicitarle opinión institucional y comentarios sobre su contenido, atendiendo al tiempo transcurrido. Encargo que fue asumido con entusiasmo, dispusiéndose una revisión total del Proyecto.

Como resultado de esta segunda revisión a cargo de Cámara de Comercio de Lima y de todos los aportes y comentarios que se hicieron al Proyecto Alternativo se originó el Proyecto N° 2745/2003, realizados por especialistas académicos, instituciones y empresarios, la Cámara de Comercio de Lima entrega como conclusión el Proyecto 2745/2003-Segunda Revisión, nuevamente como un aporte de la sociedad civil a la Comisión de Justicia, en cumplimiento del encargo de la Presidencia de la Comisión de Justicia para su aprobación y trámites de Ley.

Este anteproyecto estaba compuesto por un total de setenta y ocho artículos entre el Título Preliminar y sus nueve Libros, además de cuatro Disposiciones Finales y ocho Disposiciones Transitorias, teniendo la siguiente estructura:

**PROPUESTA ALTERNATIVA DE LEY MARCO DEL EMPRESARIADO**

**TÍTULO PRELIMINAR**

**LIBRO I: DE LA EMPRESA**

Título I Disposiciones Generales

Título II Formas de empresa

Título III De la organización de empresas

Título IV De la reorganización, reestructuración, disolución y liquidación de empresas.

**LIBRO II: DEL FONDO EMPRESARIAL**

Título I Disposiciones Generales

Título II Registro del fondo empresarial

Título III operaciones sobre fondos empresariales

### **LIBRO III: DE LA ACTIVIDAD EMPRESARIAL**

Título I Disposiciones Generales

Título II Del objeto de la actividad empresarial

Título III Del inicio, suspensión, reinicio y cierre de operaciones

Título IV De los actos y contratos

Título V Formas de intervención de la persona natural o jurídica en la empresa

Título VI De la distribución y del transporte

### **LIBRO IV: DEL EMPRESARIO**

Título I: Disposiciones Generales

Título II: De la constitución y extinción del empresario

Título III: De la empresa unipersonal

Título IV: De la persona jurídica que realiza actividad empresarial

### **LIBRO V: DE LOS CONTRATOS ASOCIATIVOS**

Título I: Disposiciones Generales

Título II: Asociación en Participación

Título III: Consorcio

### **LIBRO VI: DE LA CONTABILIDAD**

Título I: Disposiciones Generales

Título II: Libros y Registros de Contabilidad

Título III: Formalidades de los Libros y Registros Contables

Título IV: Inspección, reserva y exhibición de Libros y Registros Contables

Título V: Conservación de Libros y Registros Contables

### **LIBRO VII: DEL CONSUMIDOR O USUARIO**

## **LIBRO VIII: DE LOS ORGANISMOS PRIVADOS PROMOTORES DE LA ACTIVIDAD EMPRESARIAL**

## **LIBRO IX: DE LA ACTIVIDAD EMPRESARIAL INTERNACIONAL**

## **DISPOSICIONES FINALES Y TRANSITORIAS**

La propuesta alternativa fue mucho más práctica y menos académica en sus contenidos; no derogaba la Ley 21621 sobre E.I.R.L., sólo la incluía dentro del marco de la norma, lo mismo ocurrió en el caso de los Contratos Asociativos. Trababa en un libro toda la actividad empresarial y en otro la actividad empresarial internacional; asimismo, convertía a las Cámaras de Comercio en los organismos promotores de la actividad empresarial. Lo que buscaba era la elaboración de una norma que pudieran comprender todos.

### **2.3 Dictamen Actual**

En la legislatura 2005-I la Comisión de Justicia retomó el tema de la Ley Marco del Empresariado, formando una Subcomisión de Estudio y Análisis de la Ley Marco del Empresariado, presidida por el Dr. Luis Santa María Calderón. Con el apoyo de la ONG Iris Center Perú se nombra como Consultor Nacional encargado del proyecto al Dr. Ricardo Beaumont Callirgos a fin de realizar estudios doctrinarios y jurídicos de los dos proyectos (Comisión Reformadora de Códigos y Cámara de Comercio de Lima), y elaborar el Predictamen de la Ley Marco del Empresariado. Entre las actividades a realizarse en esta consultoría estaban las siguientes:

- Hacer un análisis comparativo de nuestra legislación en materia empresarial y la legislación de otros países.

### Comentarios al Proyecto de Ley Marco del Empresariado

- Realizar un análisis de la doctrina en materia comercial y/o empresarial.
- Elaborar un texto preliminar en base a las dos propuestas de ley presentadas a la fecha de la Ley Marco del Empresariado ante el Congreso de la República.
- Realizar una serie de entrevistas a juristas nacionales, representantes de empresas, gremios empresariales, colegios profesionales, cámaras de comercio y otros que sean necesarios para obtener información especializada en materia empresarial. Por lo menos deberán ser tres entrevistas por cada uno de los foros mencionados.
- Solicitar opiniones por escrito del texto preliminar, a los diferentes sectores y especialistas.
- Recoger datos estadísticos que fundamenten la propuesta de regulación que se establezca en el predictamen.
- Coordinar la realización de encuentros técnicos de trabajo que permitan intercambiar ideas para enriquecer el texto del predictamen y de audiencias públicas descentralizadas, en caso éstas se realicen, que vinculen a la población con la nueva ley..
- Redactar la formula legal básica, considerando los principales aportes y estudios realizados.
- Establecer los beneficios de la Ley Marco del Empresariado y las ventajas puntuales de su regulación en los términos que se proponen así como el costo de su implementación.

- Presentar el texto integral del predictamen de la Ley Marco del Empresariado.

Este trabajo inició en el mes de abril de 2005, elaborándose un plan en el que se incluían las etapas de la realización del trabajo encomendado: recopilación de información doctrinaria, legislación nacional y extranjera, entrevistas con gremios empresariales y profesionales, profesores universitarios especializados en Derecho Empresarial, desayunos empresariales, encuentros técnicos de trabajo, Audiencias Públicas en Trujillo y Arequipa a las cuales asistieron funcionarios de SUNARP, SUNAT, de las facultades de Derecho, notarios, contadores, economistas, miembros de los gremios empresariales; quienes hicieron invalorable aportes al proyecto.

Se solicitó opiniones a todos los sectores relacionados con la actividad empresarial, oficiándose entre otros a:

- Cámara de Comercio de Lima
- Cámara de Comercio de Canadá – Perú
- Cámara de Comercio Americana del Perú
- Cámara de Comercio e Industria Peruano – Alemana
- Colegio de Abogados de Lima
- Colegio de Contadores Públicos de Lima
- Superintendencia Nacional de los Registros Públicos – SUNARP
- Confederación de Trabajadores del Perú
- Confederación Nacional de Instituciones Empresariales Privadas-CONFIEP
- Asociación Peruana de Exportadores - ADEX
- Instituto Peruano de Derecho Mercantil
- Instituto Peruano de Derecho Tributario
- Revista Peruana de Derecho de la Empresa
- Revista de Derecho Registral y Notarial Folio Real

- Profesores Universitarios (Dr. Oswaldo Hunsdkopt Exebio, Dr. Pinkas Flint Blanc, Dr. Hernando Montoya Alberti; Dr. Daniel Echaiz Moreno, Dra. Mila Guillén Rispa, Dra. María Isabel Tejada Álvarez, etc)

Toda esta ardua labor realizada en tres meses, tuvo como resultado la elaboración de dos documentos; el primero llamado “Consolidado° o “Documento Preliminar”, que era la fusión de los anteproyectos de Ley Marco del Empresariado existentes (Comisión Reformadora de Códigos y Cámara de Comercio de Lima) que, a medida que transcurría el tiempo se recibían los aportes de los diferentes sectores fue modificándose. Finalmente se obtuvo un segundo documento al que se le denominó “Predictamen” y que fue presentado a la Subcomisión de Estudio y Análisis de la Ley Marco del Empresariado.

El Dictamen, presentado a la Subcomisión el día 10 de junio de 2005, fue debatido por sus miembros y presentado a la Comisión de Justicia y Derechos Humanos del Congreso de la República, en la agenda de los días 13 y 20 junio; pero es esta última fecha en que se aprueba por con nueve votos favorables (Alcides Chamorro, Luis Santa María, Natale Amprimo, Fausto Alvarado, Yonhy Lescano, Judith de la Mata, Rosa Florán y Carlos Almerí) y la abstención de la Sra. Gloria Helfer quien se excuso por no haber tenido tiempo de revisar el proyecto.

El dictamen consta de un Título Preliminar con diez artículo, siete Libros con setenta artículos y nueve Disposiciones Complementarias y Derogatorias y una Disposición Final, tiene la siguiente estructura:

## **DICTAMEN DE LA LEY MARCO DEL EMPRESARIADO**

### **TÍTULO PRELIMINAR**



**LIBRO I: DE LA EMPRESA**

Título I Disposiciones Generales

Título II Formas de Empresa

Título III Organización de Empresas

**LIBRO II: DEL FONDO EMPRESARIAL**

Título I Disposiciones Generales

Título II Registro del Fondo Empresarial

Título III Operaciones sobre Fondos Empresariales

Sección I: Disposiciones Generales

Sección II: Transferencia del Fondo Empresarial

Sección III: Arrendamiento del Fondo Empresarial

Sección IV: Hipoteca del Fondo Empresarial

**LIBRO III: DEL EMPRESARIO**

Título I: Disposiciones Generales

Título II: De la Persona Natural que realiza Actividad Empresarial

Título III: De la Persona Jurídica que realiza Actividad Empresarial

Sección Única: Disposiciones Generales

Títulos IV: Empresa Individual de Responsabilidad Limitada

**LIBRO IV: DE LOS CONTRATOS ASOCIATIVOS**

Título I: Disposición General

**LIBRO V: DE LA CONTABILIDAD**

Título I: Disposición General

Título II: Libros, Registros Contables y Sistemas Contables

Título III: Formalidades de los Libros y Registros Contables

Título IV: Inspección, Reserva y Exhibición de Libros y Registros Contables

Título V: Conservación de Libros y Registros Contables

## **LIBRO VI: DE LOS CONSUMIDORES Y USUARIOS**

Título Único: Disposiciones Generales

## **LIBRO VII: DE LOS ORGANISMOS PRIVADOS PROMOTORES DE LA ACTIVIDAD EMPRESARIAL**

Título Único: Disposiciones Generales

## **DISPOSICIONES COMPLEMENTARIAS Y DEROGATORIAS**

El Dictamen de la Ley Marco del Empresariado se encontró en lista de espera para pasar al Pleno del Congreso, por casi tres meses, siendo programada su revisión en el pleno para el día 15 de setiembre del 2005 como punto 21 de la agenda del Pleno, sin embargo, en dicha fecha no fue revisado, programándose como nueva fecha el 22 de setiembre del mismo año.

La norma será presentada por la Comisión de Justicia y Derechos designada para esta legislatura, la que se encuentra conformada por:

- Mauricio Mulder Bedoya (presidente)
- Carlos Almerí Veramendi (vicepresidente)
- Eduardo Salhuana Cavides (secretario)
- Fausto Alvarado Doderó (miembro)
- Alcides Chamorro Balvín (miembro)
- José Luis Delgado Núñez del Arco (miembro)
- Gilberto Díaz Peralta (miembro)
- Carlos Ferrero Costa (miembro)
- Antero Flores-Aráoz Esparza (miembro)
- Yonhy Lescano Anchieta
- Gerardo Saavedra Mesones (miembro)
- Heriberto Benítez Rivas (acesitario)
- Judith de la Mata Fernández de la Puente (acesitario)
- Jorge del Castillo Gálvez (acesitario)
- Luis Iberico Núñez (acesitario)

- Julia Valenzuela Cuellar (accesitario)
- Rosa Yanarico Huanca (accesitario)

Nos encontramos a la espera de la realización del Pleno, y sobretodo del debate y aprobación de esta norma tan necesaria e importante para la actividad empresarial. En las manos de estos congresistas se encuentra la puerta a una nueva fase en nuestra regulación empresarial que desde hace mucho esta esperando un cambio.

## **CAPITULO III**

# **ASPECTOS GENERALES RESPECTO AL PROYECTO DE LA LEY MARCO DEL EMPRESARIADO**

Para poder esquematizar lo que significa una Ley Marco del Empresariado en nuestro país, en primer lugar, debemos tener ideas claras respecto a algunas figuras jurídicas que es necesario conocer si queremos abarcar el ámbito de la norma, por ello que, en esta sección de nuestro trabajo precisaremos las instituciones base.

### **3.1 Definiciones**

### 3.1.1 Empresa

En el Diccionario de la Lengua Española de la Real Academia Española<sup>7</sup> se define a la empresa como la entidad integrada por el capital y el trabajo, como factores de la producción, y dedicada a actividades industriales, mercantiles o de prestación de servicios generalmente con fines lucrativos y con la consiguiente responsabilidad.

Lo que hemos visto es una definición económica de empresa, aunque con un error, pues la finalidad de lucro no la tiene la empresa sino el empresario.

La empresa, a través el tiempo, ha sido definida de diversas maneras, siguiendo una tendencia económica, tomando en consideración esto, muchos estudiosos del derecho han decidido buscar un concepto jurídico unitario para esta institución y que pueda ser aplicables a todas las ramas del derecho, ya que tenerlo significaría poderla regular adecuadamente.

Sergio Le Pera<sup>8</sup> señala que la noción de empresa, desde principios de siglo XX constituye una de las principales fuentes de fatiga y desconcierto para los juristas y además, frecuentemente, motivo de disputa, aunque curiosa (o paradójicamente) lo que se discute es lo que la empresa viene a ser exactamente.

Más adelante señala, que todo intento por describir o definir “en sí misma” a la “empresa” es una tarea de antemano condenada al fracaso, pues no hay una noción “absoluta” por captar<sup>9</sup>.

---

<sup>7</sup> REAL ACADEMIA ESPAÑOLA. Diccionario de la Lengua Española. Vigésimo primera edición. Talleres Gráficos Brosmac S.L. Madrid. 1992.. pp 574.

<sup>8</sup> LE PERA, Sergio. Cuestiones de Derecho Comercial Moderno. Editorial Astrea. Reimpresión. Buenos Aires. 1979. pp 61.

<sup>9</sup> Ibidem; pp. 77.

Demetrio Masías Zavaleta<sup>10</sup> señala que es muy difícil llegar a un concepto jurídico de la empresa, sin embargo nos dice que es conveniente verla como todo centro de actividad industrial y mercantil, engendradora de derechos y obligaciones.

Por otro lado, José Luis Fernández Ruiz<sup>11</sup> y Ramiro Bañales Baranda<sup>12</sup> comparten opinión al indicar que no podemos prescindir totalmente del aspecto económico para intentar llegar a un concepto jurídico de empresa, señalando, que si partimos de un concepto elemental económico, este se orienta fundamentalmente sobre los factores de la producción: capital y trabajo.

En líneas sucesivas, Fernández Ruiz nos dice que la definición más precisa se atribuye a Wieland<sup>13</sup>, quien definía a la empresa como “el empleo de los factores económicos de la producción, capital y trabajo, para la obtención de una ganancia incierta”. Es por ello que afirma que de la propia definición surgen conceptos que tradicionalmente se encuentran en la teoría económica, pues al decir “emplear capital y trabajo” ya se da la nota de riesgo siendo el empresario expuesto a perder, asimismo, la nota de incertidumbre es asimilable al deseo obtención de una ganancia ilimitada por cuanto el empresario arriesga su capital para obtener una ganancia.

Guillermo Cabanellas<sup>14</sup> señala que la empresa mercantil es la organización lucrativa de personal (empresario o dirección, socios industriales o trabajadores), capital (dinero, propiedades, maquinarias y herramientas, mobiliario, etc.) y trabajo (actividad organizadora, directiva, investigadora, publicitaria, técnica y de

---

<sup>10</sup> MASIAS ZAVALETA, Demetrio. Derecho Comercial. Parte General. Primera edición. Cusco. 1997. pp. 108.

<sup>11</sup> FERNÁNDEZ RUIZ, José Luis. El Derecho y La Empresa. Ediciones Deustuo S.A. Bilbao. 1981. pp. 15.

<sup>12</sup> BAÑALES BARANDA, Ramiro y FERNÁNDEZ RUIZ, José Luis. Estructura del Derecho Empresarial. Ediciones Deustuo. Bilbao. 1967. pp. 11.

<sup>13</sup> FERNÁNDEZ RUIZ; ob cit; pp. 16.

<sup>14</sup> ECHAIZ MORENO, Daniel. La Empresa en el Derecho Moderno. Gráfica Horizaonte. Lima. 2002. pp. 31.

ejecución material), con unidad de nombra, permanencia en actividad y finalidad definida. Como podemos apreciar esta definición también tienen un tinte económico.

Si revisamos las posiciones de diversos autores podremos darnos cuenta, que existen cuatro posiciones respecto a como arribar al concepto jurídico de empresa:

- a) Autores que afirman que para llegar al concepto jurídico unitario de empresa, se debe partir del concepto económico de la misma;
- b) Autores que afirman que el concepto jurídico unitario de empresa, debe ser totalmente independiente de su concepto económico.
- c) Autores que afirman que el concepto jurídico unitario de empresa, es idéntico al concepto económico de la misma; y
- d) Autores que sostienen que no puede definirse exactamente qué es la empresa jurídicamente.

Joaquin Garrigues y Manuel Broseta Pont indican que tanto el concepto jurídico como el económico son idénticos puesto que, en primer lugar existe un concepto jurídico unitario de empresa que es válido para todas las disciplinas; en segundo lugar que este concepto jurídico coincide necesariamente con el concepto económico de la empresa. Y, finalmente, que cada disciplina jurídica regula una parte o parcela del total fenómeno económico que es la empresa. Y lo creen así porque el derecho se nutre de la economía, a la que corresponde regular y, por tanto difícilmente podrá postular el derecho un concepto de empresa distinto al económico<sup>15</sup>.

---

<sup>15</sup> TEJADA ALVAREZ, María Isabel. Introducción al Estudio del Fondo Empresarial y su Arrendamiento. Tesis para optar por el Título profesional de Abogado. Universidad de Lima. Lima. 1995. pp. 18.

Debemos decir que estamos de acuerdo con este punto pues el concepto de empresa no puede desligarse de su visión económica, puesto que en sí ella es un fenómeno económico, no puede alejarse de su realidad para ser estudiada jurídicamente; por tanto debemos regularla más no cambiar el concepto.

En nuestra legislación la empresa ha sido definida algunas veces, por ejemplo en el artículo 130° de la Constitución de 1979 el que señalaba: ***“las empresas, cualquiera sea su modalidad, son unidades de producción cuya eficiencia y contribución al bien común son exigibles por el Estado de acuerdo con la ley”***. Este artículo, es otra clara muestra de la tendencia económica en la definición de esta figura.

En la actual constitución no se encuentra el concepto de empresa, este capítulo fue retirado por el Congreso Constituyente Democrático al elaborar la Constitución Política de 1993.

Otra norma que definía la empresa era la ya derogada Ley N° 21435 Ley de la Pequeña Empresa en la cual se señalaba que la empresa es ***“una unidad económica en la que combinan los diversos factores de la producción, con el fin de producir o comercializar un bien o prestar un servicio”***.

En las normas mencionadas, podemos apreciar que se define a la empresa desde un punto de vista económico.

Finalmente, debemos concluir señalando que nuestra legislación comercial necesita un cambio y aunque nos encontramos de completo acuerdo con la existencia de que el concepto económico de la empresa es el concepto jurídico unitario de ella, resulta necesario impulsar la adecuación de dichos conceptos a nuestra



realidad e incluir los tres elementos esenciales de la empresa: el elemento de procedimiento que es la actividad empresarial, el elemento material que es el fondo empresarial y el elemento personal que es el empresario.

### 3.1.2 Empresario

El empresario es aquella persona natural o jurídica, calificada así, por la naturaleza de la actividad económica que realiza: actividad empresarial con fines de producción, intercambio de bienes o prestación de servicios.

El empresario organiza el fondo empresarial, el trabajo ajeno y el propio, ejerciendo una actividad coordinadora de forma continuada, sistemática y profesional. Es quien lleva la conducción, gestión y riesgo de la empresa, teniendo el derecho a apropiarse de los beneficios económicos que resulten o, en su defecto, la obligación de cubrir las pérdidas con todo su patrimonio<sup>16</sup>.

Tullio Ascarelli<sup>17</sup> señala que lo que caracteriza al empresario es, una actividad económica (de la misma manera que una actividad económica calificaba al comerciante).

El Código Civil Italiano en su artículo 2082 dice: ***“es empresario quien ejerce profesionalmente una actividad económica organizada para el fin de la producción o del intercambio de bienes o servicios”***. Es por ello, que Ascarelli<sup>18</sup>, nos dice que es la naturaleza (y el ejercicio) de la actividad la que califica al

---

<sup>16</sup> TEJADA ALVAREZ; ob cit; pp. 25

<sup>17</sup> ASCARELLI, Tullio. Iniciación al Estudio del Derecho Mercantil. Bosch Casa Editorial. Barcelona. 1964. pp. 139

<sup>18</sup> idibem, pp. 139

empresario (y no por el contrario, la condición del sujeto la que después califica la actividad).

Francisco Ferrara<sup>19</sup> señala que para ser empresario se necesitan tres condiciones:

- a) **Ejercicio de una actividad económica dirigida a la producción o al cambio de bienes o servicios**, pues se trata de una actividad económica dirigida a la riqueza por tanto se excluyen la actividad puramente intelectual, cultural, de recreo o deportiva; además debe tener un objeto de producción o cambio de bienes o servicios y finalmente debe ser lícita.
- b) **Que la actividad económica este organizada**, esto se da cuando el sujeto se vale de actividades de otro para ejercerla, o mejor aún, cuando la actividad resulta desarrollada por un conjunto de personas organizadas por el empresario, que es el vértice del mismo, como sucede en un organismo, de modo que cada una de ellas tenga su propias función, y la actividad de la empresa resulte del simultáneo y armónico desenvolvimiento de todas las funciones que se integran recíprocamente. Pero eso no quiere decir que no se es empresario si no se trabaja con un conjunto de personas; es posible ser empresario teniendo bien organizado un complejo de bienes (hacienda) aunque algunos autores Valeri hablan de “organización virtual o potencial del trabajo de otros”
- c) **Que la actividad se desarrolle profesionalmente**, la profesionalidad implica que la actividad sea habitual; la producción de bienes o servicios no puede estar destinada a uno mismo, sino debe cederse a otros: el empresario es ciertamente un productor pero con miras al cambio, y no es

---

<sup>19</sup> FERRARA, Francisco. Empresarios y Sociedades. Editorial Revista de Derecho Privado. Madrid. 1981. pp. 25.

tal empresario, por tanto, quien monta una organización para construirse una casa en la ciudad o una villa de playa.

Pero, la profesionalidad también supone que la actividad debe ser estable, continuada y que se desarrolle sistemáticamente; sin embargo, no es preciso que la actividad se desenvuelva de modo permanente y sin interrupción, pues las actividades de “temporada” pueden constituir, perfectamente, el objeto de una empresa; la repetición constante de la misma en cada temporada es una característica de estabilidad.

Asimismo, la actividad profesional debe desarrollarse en nombre propio.

Luego de todas estas precisiones, señala Ferrara<sup>20</sup> que puede definir al empresario como “quien ejerce profesionalmente y en nombre propio, valiéndose de una organización de personas o de bienes, una actividad lícita, encaminada a la producción para el cambio de bienes y servicios, que no consistan en obras del ingenio o en trabajos intelectuales”.

Antonio Taboada<sup>21</sup> nos dice que los requisitos o elementos para ser comerciantes son: a) el ejercicio de una actividad intermediadora, y, por consiguiente, la ejecución de uno o más actos denominados mercantiles fundamentales o por su naturaleza intrínseca; b) ejercicio permanente o constante de una actividad intermediadora en el cambio; y, c) el fin de obtener un beneficio.

Por otro lado, Manuel Broseta Pont<sup>22</sup> refiere que en sentido vulgar, se entiende por empresario a la persona física o jurídica que se sirve de una empresa para realizar en nombre propio una

---

<sup>20</sup> Ibidem; pp. 34.

<sup>21</sup> TABOADA, Antonio A. Derecho Comercial I. Ediciones Arayú. Buenos Aires. 1955. pp. 82.

<sup>22</sup> BROSETA PONT, Manuel. Manual de Derecho Mercantil. Volumen I. Editorial Tecnos. España. 2002. pp. 86

determinada actividad económica, resultando el sujeto agente de la actividad económica. Esta de acuerdo con lo que señala Ferri<sup>23</sup>, en tanto el empresario se caracteriza por corresponderle normalmente la iniciativa y el riesgo de la empresa. La primera, porque decide su creación, y normalmente, salvo excepciones en las que otros lo realizan por él, porque asume su organización y su dirección. El segundo, no sólo porque al empresario le son jurídicamente imputables todas las relaciones establecidas en su nombre con terceros para la adecuada explotación de su empresa, sino porque es él quien patrimonialmente soporta el alea (riesgo), favorable o desfavorable, que puede surgir del ejercicio de su actividad económica. El empresario soporta con todo su patrimonio presente y futuro la responsabilidad de su conducta económica.

Demetrio Masías Zavaleta<sup>24</sup> indica que el comerciante es la persona que practica habitualmente actos de mediación entre el que ofrece y el que demanda, con el fin de obtener lucro, ganancia o beneficio. Como los actos de comercio se juzgan con criterio objetivo, el comercio puede ser ejercitado por cualquier persona, pero la práctica aislada u ocasional de actos de comercio no otorga la calidad de comerciante a quien lo realiza.

Bolaffio<sup>25</sup> afirma que comerciante es quien asume una posición económica especial en su condición social, condición productiva de consecuencias legales. La calidad de comerciante es el resultado del ejercicio profesional de actos de comercio, es una carrera, una posición social y económica. Este punto de vista tenemos al Código de Comercio Francés que señala en su artículo L. 121-1: “Serán considerados comerciantes aquellos que ejerzan actos de

---

<sup>23</sup> Ibidem; pp. 86.

<sup>24</sup> MASIAS ZAVALAETA, Demetrio: ob cit.pp. 95 .

<sup>25</sup> Ibidem; pp. 96

comercio y que hagan de ellos su profesión habitual”. Ripert<sup>26</sup> refiriéndose a este artículo señala que la idea de profesión aparece en la primera fase del Código, pero sus redactores hablan de profesión de una manera abstracta, indudablemente para no ser acusados de reconocer la existencia de “cuerpos” que fueron suprimidos por la revolución, sin embargo por él, es evidente que existe no una profesión sino profesiones comerciales que revisten las formas más diversas. Ejercer una profesión es consagrar la propia actividad de una manera principal y habitual al cumplimiento de una determinada de una determinada labor, con la finalidad de obtener un provecho.

Un punto muy importante y que debemos señalar es que tiene que diferenciarse al empresario de la empresa, teniendo en cuenta que las personas naturales y las personas jurídicas, por ejemplo, una sociedad, cuando ejercen una actividad empresarial, son empresarios y no empresas.

Finalmente, es necesario indicar, que nuestro derecho carece de una norma que señale qué se entiende por empresario, lo más cercano lo encontramos en nuestro Código de Comercio que en su artículo 1º menciona:

***“Son comerciantes, para los efectos de este Código:***

- 1) Los que, teniendo capacidad legal para ejercer el comercio, se dedican a él habitualmente.***
- 2) Las compañías mercantiles o industriales que se constituyeren con arreglo a este Código.”***

El término comerciante, ha sido dejado en el tiempo, nos encontramos en un mundo muy diferente al que conoció el legislador de 1902, por lo que se hace imperativo la inclusión en

---

<sup>26</sup> RIPERT, Georges. Tratado Elemental de Derecho Comercial. Tomo I. Tipográfica Editora Argentina. Buenos Aires. 1954. pp. 107

nuestra legislación de la definición del empresario que no sólo nos pondría a la vanguardia en lo que a legislación comercial se refiere, sino que dará nuevas luces a la aplicación del derecho en nuestro país.

### **3.1.3 Fondo Empresarial**

Cuando una persona natural o jurídica decide iniciar una determinada actividad empresarial, lo primero que ésta hace es reunir y organizar una serie de elementos que le van a permitir realizar la actividad que se ha propuesto. Así dependiendo de cual sea la actividad a la que se va a dedicar, la persona alquila un local, compra máquinas, herramientas, materias primas y mercaderías, contrata trabajadores y proveedores, tramita licencias, instala teléfonos, registra marcas, etc. Una vez que la persona ha logrado reunir y organizar todos los elementos necesarios para poder desarrollar la actividad que tiene en mente, ésta empieza a poner en marcha al conjunto de elementos, dinamizándolo y convirtiéndolo con su actividad en una empresa capaz de producir o comercializar bienes o prestar servicios.<sup>27</sup>

La denominación fondo empresarial es una creación de nuestro derecho, pues la doctrina, jurisprudencia y legislación comparada, utilizan otras denominaciones para referirse a esta institución. Es así que encontramos al “fondo de comercio” en Argentina y Francia, “Geschóft” y “Handels-geschaft” en Alemania, “hacienda” en Italia, “establecimiento de comercio” en Bolivia, Colombia y Uruguay”.

---

<sup>27</sup> TEJADA ALVAREZ, María Isabel. Fondo Empresarial en el Código de la Empresa. En Revista Peruana de Derecho de la Empresa. Asesorandina S.R.L.. N° 46. Lima. 1997. pp. 76.

Para mayor abundamiento, debemos señalar que esta figura surge a fines del siglo XIX con la noción de *fonds de commerce* expresando el conjunto de elementos constitutivos del instrumento de trabajo del comerciante -nombre, local, mercancías, clientela- y más tarde la de *achalandage* como un elemento incorporal del *fonds de commerce* representando la atracción de la clientela.<sup>28</sup>

Halperin<sup>29</sup> no define el fondo de comercio, pues según dice él, una parte de la doctrina identifica la empresa (que él conceptúa como una universalidad de hecho) y el fondo de comercio; y que otros entienden que el fondo de comercio sería el sustrato material de la empresa, el conjunto de bienes integrantes, excluyendo al empresario y la actividad jurídica de éste; así, el fondo de comercio sería una empresa en estado estático.

Etcheverry<sup>30</sup> nos señala su desacuerdo con esta posición, puesto que, para él, primero debe entenderse lo que señala la ley antes que lo que la doctrina enseña; más adelante indica que tomando en cuenta la norma sobre la transferencia del Fondo de Comercio y la que regula el contrato de trabajo, podemos definir al fondo de comercio de dos formas: la primera señala que tal como está legislado no es la empresa en sentido estático y tampoco el conjunto de bienes materiales e inmateriales de la misma, sino una estructura jurídica o mecanismo, apta para permitir la venta de una organización o empresa económica en bloque, facilitando la labor

---

<sup>28</sup> “La moderna doctrina francesa se ha esforzado en construir una noción jurídica de la empresa no en el sentido de acto de comercio del código, sino en el de organización para una determinada finalidad económica; pero todavía existe alguna confusión y no siempre se distingue claramente entre las dos nociones *entreprise* y *fonds de commerce*. También se usa con significado impreciso la expresión *maison de commerce*, y, por otra parte, el legislador francés confunde fácilmente la empresa con la propiedad o la sociedad”. SOLACANIZARES, Felipe de. Tratado de Derecho Comercial Comparado. Montaner y Simón S.A, Barcelona 1962. pp. 5

<sup>29</sup> ETCHEVERRY, Raúl Aníbal. Derecho Comercial y Económico. Parte General. Editoral Astrea. Buenos Aires. 1987. pp527

<sup>30</sup> *ibidem*; pp 527 y ss.

del empresario adquirente, que puede continuar con la explotación sin solución de continuidad.

En segundo lugar, define el fondo de comercio desde el punto de vista económico como el conjunto de bienes y cosas que un empresario posee en forma de unidad de producción o intermediación.

Ascarelli<sup>31</sup> nos dice que la hacienda mercantil (fondo de comercio italiano) que es el conjunto de bienes, merced al cual el comerciante ejerce su comercio, con el auxilio eventual de otras fuerzas de trabajo, además de las propias.

Ricardo Beaumont<sup>32</sup> señala que el concepto de fondo de comercio se encuentra íntimamente ligado a la noción de empresa, sin la cual carecería de significado. Nosotros nos encontramos completamente de acuerdo con esta posición dado que, como ya hemos mencionado la empresa tiene tres elementos y son el empresario, el fondo empresarial y la actividad empresarial.

El Dr. Beaumont también nos explica que cierto sector de la doctrina, valora al fondo empresarial como el conjunto de bienes materiales e inmateriales a que echa mano el comerciante, industrial o empresario para poder llevar a cabo su cometido, es decir, su actividad empresarial<sup>33</sup>.

Nosotros, compartimos la definición de María Isabel Tejada Alvarez<sup>34</sup>, quien dice que el fondo empresarial “el conjunto de elementos organizados por una o varias personas naturales o jurídicas, con el fin de realizar la actividad

---

<sup>31</sup> ASACRELLI, Tullio. Derecho Mercantil. Porrúa Hnos. Cía. México. 1940. pp. 51

<sup>32</sup> BEAUMONT CALLIRGOS, Ricardo. El Fondo Empresarial: Novedad del Anteproyecto de Nueva Ley Marco del Empresariado. En Revista Ius et Pax. N° 30. Lima. 1999. pp. 76 .

<sup>33</sup> Ibid. Pp. 77.

<sup>34</sup> TEJADA ALVAREZ; Marría Isabel; ob. cit; pp. 2.



empresarial que se han propuesto y que es susceptible de valoración económica.”

La definición dada, implica 5 puntos:

- a) *Es un conjunto***, porque se encuentra conformado por elementos que no están fusionados entre sí; por lo que cada elemento mantienen su individualidad respecto de los demás y respecto de lo que conforma el fondo.
- b) *De elementos***, el fondo empresarial esta conformado por todos aquellos elementos necesarios para realizar una actividad empresarial, es decir que no solo esta formado por bienes, sino también por derechos o relaciones jurídicas.
- c) *Organizados por una o varias personas naturales o jurídicas***, ella hace la diferencia entre el fondo empresarial y un simple cúmulo o conjunto de elementos.
- d) *Con el fin de realizar la actividad empresarial que se han propuesto***, el fondo es un instrumento que se vale del empresario para poder realizar su actividad empresarial, siendo su destino la explotación por parte del empresario.
- e) *Es susceptible de valoración económica***, si bien es cierto que sus elementos pueden ser valorados individualmente, el fondo es objeto de valoración como un todo, que obviamente va a ser mucho mayor que la sumatoria del valor de todos sus elementos, y esto se debe a la organización-

En nuestra legislación nacional no tenemos norma alguna que se asemeje a esta figura, lo más cercano es la la Ley 2259 sobre Traspaso de Establecimientos Comerciales o

Industriales, del año 1916 en la que se habla “establecimiento de comercio” y “establecimiento industrial”.

#### 3.1.4 Beneficio de Excusión

El Diccionario Enciclopédico de Derecho Usual<sup>35</sup> define el beneficio de excusión como el derecho que asiste al fiador o garante para pedir que el acreedor se dirija en primer término contra los bienes del deudor principal.

Algo similar nos señala Javier Ísmodes Talavera<sup>36</sup> al mencionar que el beneficio de excusión da la posibilidad al fiador de oponerse al cobro de la obligación hasta que no se hayan agotado todas las posibilidades de cobro al deudor principal.

Recordamos, el artículo 4° del Proyecto de la CRC

#### **ARTICULO 4°.- Beneficio de excusión del Fondo Empresarial**

*4.1. La inscripción confiere al titular del fondo empresarial beneficio de excusión frente a las pretensiones de sus acreedores derivadas de la actividad empresarial a que está afecto el fondo.*

*4.2. En virtud del beneficio que antecede, los acreedores sólo podrán afectar el patrimonio personal del titular, si los bienes que integran el fondo resultaran insuficientes. El acreedor podrá oponer el beneficio, indicando los bienes con los cuales el acreedor puede hacerse pago.*

---

<sup>35</sup> Diccionario Enciclopédico de Derecho Usual. Tomo I. Editorial Heliasta S.R.L.. 12° edición; Buenos Aires. 1979. pp. 471.

<sup>36</sup> ISMODES TALAVERA, Javier. De las Garantías de los Títulos Valores. La Fianza, el Aval y la Garantía Real. En Tratado de Derecho Mercantil. Tomo II. Gaceta Jurídica. Primera edición. Lima. Pp 211.

4.3. *Si el fondo tiene varios titulares y uno de ellos está obligado a responder con bienes personales ajenos al fondo empresarial, puede repetir frente a los otros, reclamando la restitución a prorrata de lo pagado.*

Como podemos apreciar, este beneficio evitaría que los acreedores cobren sus deudas atacando el patrimonio personal del deudor ya que podrán hacerlo en el único caso que los bienes del fondo resultaran insuficientes.

Del mismo modo, ocurría en el artículo 17° del Proyecto Alternativo de la C. de C.

**ARTICULO 19°.-** *La inscripción confiere al titular del fondo empresarial beneficio de excusión sobre el resto de su patrimonio, frente a las pretensiones de sus acreedores derivadas de la actividad empresarial a que está afecto el fondo.*

*En virtud del beneficio que antecede, los acreedores sólo podrán afectar el patrimonio personal del titular, cuando los bienes que integran el fondo resultaran insuficientes. El deudor podrá oponer el beneficio de excusión, indicando los bienes con los cuales el acreedor puede hacerse pago.*

*Si el fondo tiene varios titulares y uno de ellos está obligado a responder con bienes personales ajenos al fondo empresarial, puede repetir frente a los otros, reclamando la restitución a prorrata de lo pagado, salvo que estos hayan limitado su responsabilidad, en cuyo caso no cabe derecho de repetición.*

El artículo es similar al de la C. de C. en la regulación.

### 3.1.5 Actividad Empresarial

La actividad empresarial puede definirse como la desarrollada por las empresas (unidades organizativas de producción sometidas a un plan director concebido por el empresario). Éstas pueden ser de muy diversos tipos, tamaños y dedicarse a distintas actividades, teniendo en común la adquisición de productos en el mercado, que combinan y transforman para obtener un producto, que posteriormente devuelven al mercado para su venta.<sup>37</sup>

En el caso de el ejercicio de la profesión, si este se hace por medio de una organización de la actividad para la prestación de servicios, se constituirá en empresa, y estará regida por la normatividad mercantil. Así por ejemplo profesional intelectual o el artista llegan a ser empresarios sólo en cuanto desarrollen una actividad ulterior, distinta de la intelectual o artística y definible, considerada en sí misma, como actividad de empresa (actividad empresarial), ulterior actividad con respecto a la cual el ejercicio de la profesión se utiliza.<sup>38</sup>

La actividad empresarial como podemos apreciar, depende básicamente de la empresa y sus características, y por ende, también del empresario, que es quien decide que actividad va a realizar o cual será la finalidad de su empresa. No olvidemos que implica también libertad empresarial, la que será explicada en el punto 4.1 del presente trabajo.

---

<sup>37</sup> [www.gestiopolis.com](http://www.gestiopolis.com). La actividad empresarial y su relación con la contabilidad financiera

<sup>38</sup> GALGANO, Francesco. Derecho comercial. El Empresario. Volumen I. Editorial Temis. Colombia. 1999. Pp 19.

Finalmente, queremos agregar que la LME en su artículo 70° define a la actividad empresarial como el conjunto de actos y operaciones que lleva a cabo un empresario, directamente o a través de sus representantes y dependientes, para explotar un fondo empresarial. Somos de la opinión que la definición debería incluir que se explota no sólo un fondo empresarial sino en general la explotación de una empresa.

### **3.1.6 Responsabilidad Social**

La responsabilidad social (en adelante RS) no es algo novedoso en el mundo empresarial, aunque en estos últimos años está adquiriendo una nueva dimensión por el especial interés que conlleva.

Cualquier empresa consolidada desarrolla diversidad de acciones de responsabilidad social respecto a los principales grupos de interés con los que se relaciona: trabajadores, clientes, proveedores y la sociedad en general, pudiendo manifestarse por ejemplo como: problemas familiares graves o una necesidad acuciante de uno de sus trabajadores, patrocinar eventos culturales o deportivos que ayuden a la niñez o juventud, preocupación de que los productos que fabrican pues puedan generar daños graves al medio ambiente, etc. Se puede pensar que lo anteriormente señalado no forma parte del cometido empresarial que es ofrecer productos de calidad a un buen precio y obtener de ello un beneficio económico. Bien, ello es cierto sólo en parte, pero lo que no conviene a estas alturas es confundir a los verdaderos empresarios que crean riqueza y bienestar en nuestra sociedad, con los negociantes o los meros especuladores que se mueven exclusivamente por el afán personal de lucro, en el plazo

más inmediato posible, contribuyendo bien poco o nada a la sociedad de la que se aprovechan continuamente.

En realidad, en un mismo entorno conviven organizaciones preocupadas por los valores propios de una sociedad humanizada e individuos o colectivos guiados exclusivamente por fines materialistas, incluso no éticos. Tal vez sorprenda saber que uno de los importantes negocios de la tecnología de internet en el mundo es la pornografía a entera disposición de cualquier persona, sin distinción de edades y culturas y atentando contra los valores de la persona. Coincidiremos en aceptar que esta actividad tan lucrativa no puede considerarse socialmente responsable ¿Cuál será entonces su futuro? No podemos dar aun una respuesta.

La actividad empresarial va asociada implícitamente a los beneficios sociales que comporta, ya sea de manera expresa y voluntaria o incluso sin pretenderlo. Toda empresa "sana" que genera puestos de trabajo directos e indirectos es fuente de riqueza social, más allá de los beneficios que generen sus productos, servicios a sus usuarios, a la propia empresa y sus accionistas. Estos beneficios podrán ser reinvertidos en la empresa para asegurar su crecimiento y seguir generando riqueza, y se convertirán en manos de sus receptores, junto a los salarios percibidos por sus colaboradores, en fuente de consumo, además de aportar ingresos a la Administración para contribuir al desarrollo económico. No olvidemos que una empresa existe para producir mercancías o servicios que la sociedad desea y necesita (además de beneficios) y ello en un clima de estabilidad y confianza. El cumplimiento de este objetivo es su primera y principal responsabilidad. Si fracasa en esta misión, no puede esperarse que asuma otras.

La industrialización exige la voluntad de invertir hoy para el mañana y ésta faltará si el mañana es desconocido o repleto de riesgos. La estabilidad social proporciona el marco para la planificación y la inversión, con la esperanza de que los frutos de estos esfuerzos podrán conservarse. La empresa, sus propietarios y otros partícipes dependen de la sociedad donde operan en cuanto a su existencia y prosperidad, pero también tienen respecto a ella importantes obligaciones.

La RS es uno de los principios esenciales de lo que se denomina en términos empresariales "la nueva cultura de empresa, NCE". Junto a otros principios con los que se interrelaciona, tales como: visión a medio y largo plazo; ética, valor clave en todas las actuaciones; personas y capital intelectual, su principal activo; necesidad de innovación y mejora continua en todos los ámbitos en un marco de calidad global; y formación continua, garantía esencial de desarrollo, etc., abren nuevas perspectivas a las políticas y estrategias empresariales para la pervivencia de las propias organizaciones y de la misma sociedad.

Tras lo anteriormente expuesto estamos en condiciones de sintetizar, qué se entiende por empresa socialmente responsable. Podríamos afirmar que es una organización competitiva en términos económicos, que intenta cumplir de manera excelente sus cometidos para continuar siéndolo y asegurar su pervivencia. Pero ello obviamente no es suficiente, debe dar también respuesta satisfactoria a los siguientes seis requisitos:

- Ofrecer productos y servicios que respondan a necesidades de sus usuarios, contribuyendo al bienestar
- Tener un comportamiento que vaya más allá del cumplimiento de los mínimos reglamentarios, optimizando

en forma y contenido la aplicación de todo lo que le es exigible

- La ética ha de impregnar todas las decisiones de directivos y personal con mando, y formar parte consustancial de la cultura de empresa
- Las relaciones con los trabajadores han de ser prioritarias, asegurando unas condiciones de trabajo seguras y saludables
- Ha de respetar con esmero el medio ambiente
- Ha de integrarse en la comunidad de la que forma parte, respondiendo con la sensibilidad adecuada y las acciones sociales oportunas a las necesidades planteadas, atendíéndolas de la mejor forma posible y estando en equilibrio sus intereses con los de la sociedad. La acción social de la empresa es importante, pero evidentemente no es el único capítulo de la RS.

Como podemos apreciar, la RS implica no sólo una responsabilidad económica, sino también social, cultural, educativa, etc.

### **3.2 ¿Debe derogarse el Código de Comercio de 1902?**

Esta es una pregunta recurrente en los estudiosos del derecho mercantil en nuestro país, puesto que nuestro código ya tienen 104 años de vigencia y se encuentra totalmente desfasado de nuestra realidad; el intento más importante por derogar el código fue, como ya lo hemos explicado en el punto 1.2.1, la Comisión Especial encargada del Estudio de la Reforma del Código de Comercio creada mediante ley 6606 del año 1929, pero esta Comisión recién llega a instalarse en el año 1942, y pese a haber sesionado durante varios años, no llegaron a ningún acuerdo concreto para elaborar un Nuevo Código de Comercio.



Muchas han sido las leyes que han derogado parte del contenido del Código de Comercio, a tal punto que de los 966 artículos, apenas quedan en vigor, cinco contratos del libro segundo: Agencia y Comisión Mercantil; Cuenta Corriente mercantil; Prenda; Transferencia de Créditos No Endosables; Seguros y el Libro tercero de Comercio Marítimo.

Como podemos observar la derogatoria del Código de Comercio se hace inminente, puesto que seguirán apareciendo nuevas figuras, y es necesario que nuestra regulación empresarial sea adaptada a la realidad de nuestro país, con a los constantes cambios económicos y sociales que se producen en todos ámbitos.

### 3.1.1. Codificación y Descodificación

En este punto debemos detenernos y reflexionar sobre algunos puntos.

El Diccionario de la Lengua Española, define la palabra codificar<sup>39</sup> como **”hacer o formar un cuerpo de leyes metódico y sistemático”**; asimismo define la palabra descodificar<sup>40</sup> como: **”aplicar inversamente las reglas de su código a un mensaje codificado para obtener la forma primitiva de éste”**.

Juan Ramón Lira Loayza<sup>41</sup> afirma que es en razón a la influencia del derecho francés a través de su codificación napoleónica dual (C. Civil de 1804 y C. de Comercio de 1807) que nuestro país acogió el sistema legislativo de la codificación, en cuanto a la

---

<sup>39</sup> REAL ACADEMIA ESPAÑOLA; Ob cit; pp 351 y 352.

<sup>40</sup> Ibidem; pp. 495.

<sup>41</sup> LIRA LOYZA, Juan Ramón. Reformas del Código de Comercio de 1902 y Nuevas Orientaciones del Derecho Mercantil en el Perú. En [http://www.upt.edu.pe/Pagina%20Cooperacion%20tecnica%20UPT/PAG%20WEB%20-%20JUS%20ET%20VITA/web%20JUS%20ET%20VITA/revista%20facultad/reforma\\_del\\_codigo\\_de\\_comercio\\_d.htm](http://www.upt.edu.pe/Pagina%20Cooperacion%20tecnica%20UPT/PAG%20WEB%20-%20JUS%20ET%20VITA/web%20JUS%20ET%20VITA/revista%20facultad/reforma_del_codigo_de_comercio_d.htm). pp. 3

regulación de la materia mercantil, lo cual se expresó en nuestros dos códigos de comercio; sin embargo, con motivo de la reforma parcial del Código de Comercio de 1902 y los múltiples cambios que ha sufrido por diferentes leyes; es que venimos atravesando por un proceso de decodificación del derecho mercantil.

Si bien aún nuestra ley mercantil más importante es el Código de Comercio, a su lado existe un conjunto de leyes que han ido supliendo las deficiencias y llenado los vacíos advertidos en dicho cuerpo normativo a tal punto que dichas leyes han pasado a regular las principales instituciones del derecho mercantil; por lo que, la tendencia es que se pase de un sistema legislativo de codificación a uno de leyes especiales, ya que este último se adecua más a las necesidades del cambiante derecho mercantil, teniendo la ventaja de favorecer la reforma de las normas sin romper su unidad orgánica.

La decodificación del derecho mercantil se pone de manifiesto cuando en sustitución de un único Código de Comercio, que regule toda la materia mercantil, se dictan leyes diversas para regular sus principales instituciones: las sociedades, los títulos valores, el mercado de valores, la propiedad industrial, la quiebra, publicidad, financiera, concursal, etc. Este proceso se vino dando en el Perú con la promulgación de diversas leyes especiales como: la Ley General de Sociedades, Ley de Títulos Valores, la Ley de Reestructuración Patrimonial, Ley General del Sistema Concursal, Ley del Mercado de Valores, entre otras; y culminará con la derogación del Código de Comercio de 1902 por una Ley Marco y no por un nuevo código.

### **3.1.2. Ventajas y Desventajas**

Creemos que mayores son las ventajas que las desventajas, de entrar en vigencia la LME, pero es nuestro deber señalar los pro y contra de la entrada en vigor de una ley marco como la que se propone.

#### Ventajas

1. Dar un esquema general y unificado a toda la actividad empresarial en nuestro país.
2. Decodificar la actividad comercial, siguiendo la corriente mundial; esto agilizará y dará una nueva visión al Derecho Empresarial Peruano.
3. Estar a la vanguardia en lo que a legislación comercial se refiere, pues se aplicarán normas sujetas a nuestra realidad.
4. Dar un paso adelante, implementando la figura del fondo empresarial que apoyaría el desarrollo de los micro y pequeños empresarios.
5. Propiciar la simplificación en el ingreso a la actividad económica, privilegiando a la empresa formal; esto apoya toda la actividad empresarial, pues trata de dar una nueva cara a nuestro derecho, de modo que pueda atraer a los grandes sectores para lograr una unificación en lo que al sector económico respecta.
6. Con normas aplicadas a la realidad, se fomentará la inversión extranjera en nuestro país.

#### Desventajas

1. No poder derogar completamente el Código de Comercio de 1902, debido a que aun existen figuras como los Contratos de Agencia y Comisión Mercantil; el Contrato de Seguros y el Libro Tercero sobre Comercio Marítimo que no tienen una

regulación propia, por tanto no puede simplemente derogarse ya que en el caso del primer contrato, no existe legislación especial que lo respalde; y en lo referente a los dos últimos contratos, sus anteproyectos fueron publicados en junio de 1998 y abril de 1999, respectivamente; pero desde esas fechas se encuentran durmiendo el sueño de los justos.

2. Otra punto que debemos señalar es que la LME trata sucintamente el tema del Registro del Fondo Empresarial, pues le deja la posta al reglamento que deberá elaborar SUNARP, con el apoyo de otras entidades como la Cámara de Comercio, CONFIEP, ADEX; y reconocidos juristas del ámbito comercial. Sin embargo, somos de la idea que en esta norma se debe ser más preciso en ciertos aspectos del Registro del Fondo Empresarial y así evitar problemas en su implementación, que en un futuro próximo puedan estancar la figura.

### **3.3 ¿Código de Comercio o Código de la Empresa o Ley del Empresariado-Principios Generales o Ley de Bases de la Empresa o Ley General de Empresa o Ley Marco del Empresariado?**

Muchos son los apelativos que se le ha puesto a esta ley, basándose en una serie de factores, que si debe ser de principios generales, o que si debe regular toda la actividad empresarial; es por ello, que pasaremos a explicar cada uno de los nombres propuestos y de los pro y contra de su uso.

#### **Código de Comercio.-**

Este nombre ha sido utilizado desde el inicio de los códigos para referirse a la actividad comercial en general, en casi todos los países

existen códigos de comercio que regulan la actividad comercial-empresarial, sin embargo, algunos afirman que este nombre ya se encuentra un tanto desactualizado ya que nos encontramos en el siglo XXI y la actividad corporativa empresarial necesita una nueva cara que abarque todas las relaciones entre empresas, es por ello que se exige un cambio en la denominación que denote la renovación de los viejos esquemas al novísimo derecho empresarial del siglo XXI y no solo implique al viejo derecho comercial tratado en códigos que ya no se adecuan a la realidad y siguen conteniendo figuras como el comercio, comerciantes, actos de comercio, etc.

#### **Código de la Empresa.-**

Esta denominación también se ha barajado, pues al tratar figuras como la empresa, el empresario, el fondo empresarial, los contratos asociativos, se regularía de modo completo todas las figuras contenidas en el ambiente mercantil, por lo que habría que unificar todas las normas del mercantiles y pasarlas a este código, lo cual generaría muchos problemas en la práctica. Es por ello que se ha optado por descartar la elaboración de una nuevo código bajo estos parámetros.

#### **Ley del Empresariado- Principios Generales.-**

En la Comisión Especial se tuvo en cuenta este nombre dado que se proponía dar un marco general y contener los grandes principios reguladores de la actividad empresarial, y aunque a veces se tocaran temas específicos como el Fondo Empresarial o la Empresa individual de Responsabilidad Limitada, parecía ser la denominación más adecuada.

#### **Ley de Bases de la Empresa.-**

Al igual que en el anterior caso, lo que se quería era una ley de principios generales, que muestre el derrotero y tenga las bases para

del desarrollo de toda la actividad empresarial; sin embargo este nombra tampoco funcionó, pues no sólo se tratarían principios generales en la ley sino también se incorporarían nuevas instituciones como en el caso del Fondo Empresarial.

### **Ley General de la Empresa.-**

Considerando que con esta norma se pretende sustituir o derogar el Código de Comercio, debería analizarse con mucho detenimiento la conveniencia o no de eliminar una norma de jerarquía de Código para tan importante sector de la actividad económica, reemplazándolo por una “Ley General de la Empresa”.

Según lo ha referido en varias oportunidades el Dr. Rolando Castellares, es cierto que en los últimos años no se vienen expidiendo “Códigos de Comercio” en países de la misma tradición jurídica que el nuestro, no es menos cierto que en todos esos países existe un Código de Comercio; son muy pocos los países que no lo tienen, y ese código es actualizado permanentemente, por lo que no habría necesidad de expedir uno nuevo o una norma especial que lo derogue.

En el caso de nuestro país se ha optado por expedir normas especiales para temas e instituciones del derecho mercantil que estaban o no reguladas por el Código de Comercio, es por ello, que muchos especialistas se preguntan, ¿porqué no mantener nuestro Código de Comercio y seguir regulando algunas figuras mediante ley especial?

Por otro lado, se señala que el mantener el Código de Comercio con instituciones obsoletas resulta ser un desperdicio para nuestro derecho, por lo que debería apostarse por una Ley General de la Empresa, que dinamice el ambiente empresarial. Esta denominación, implicaría la regulación total de la actividad empresarial.

**Ley Marco del Empresariado.-**

Finalmente, esta es la denominación que se adoptó, si bien es cierto tiene sus pro y contra, pero se llegó a la conclusión que es la más apropiada, ya que en ella no sólo se incluye principios generales, sino a la vez se da toda una envoltura a la actividad empresarial, pudiéndose incluir nuevas figuras y al mismo tiempo dando una regulación general al tema empresarial.

**3.4 ¿Por qué la Necesidad de una Ley Marco del Empresariado en nuestra Legislación?**

Esta es una pregunta que se han hecho muchos estudios en nuestro país; como ya lo hemos mencionado anteriormente, nuestro viejo Código de Comercio ya no cubre las expectativas, se ha vuelto obsoleto, no es aplicable a la realidad comercial de nuestro país, ha soportado el paso de varias constituciones, y de cambios no sólo jurídicos, sino también sociológicos y económicos, la realidad que vivimos ahora no es la misma que la de hace 104 años, cuando se promulgó.

Mucho se ha especulado sobre la derogatoria del Código de Comercio, aunque debemos mencionar que no todo el código será derogado, pues aún tenemos instituciones el Comercio Marítimo, el Contrato de Seguros y los Contratos de Agencia y Comisión Mercantil que tendrán plena vigencia, pues no existen leyes que amparen su regulación.

Una Ley Marco del Empresariado ayudaría a unificar nuestra regulación empresarial, fijando un derrotero para este tipo de actividad, trayendo nuevas figuras como el Fondo Empresarial que resultan útiles a los nuevos tiempos que se vienen desarrollando y sobretodo, ya que la nueva ley dejaría vigentes algunos artículos del Código de Comercio, su

promulgación propiciaría que se inicien los trabajos para promover los Anteproyectos de Ley del Contrato de Seguros que fue publicado en el Diario “El Peruano” el 24 de junio de 1998 y, del Contrato de Comercio Marítimo y Navegación publicado en el mismo diario el 22 de abril de 1999, llevando varios años de estancamiento. También podría impulsarse la elaboración de una Ley sobre los Contratos de Agencia y Comisión Mercantil, llegando así, de una vez por todas, a tener una legislación acorde a nuestra realidad.



## **CAPITULO IV**

# **COMENTARIOS AL PROYECTO DE LEY MARCO DEL EMPRESARIADO.**

En el presente capítulo, hemos colocado el Dictamen aprobado por la Comisión de Justicia y Derechos Humanos del Congreso de la República, luego de cada Título o Sección, según sea conveniente (a excepción del Título Preliminar el cual comentaremos artículo por artículo). Nos dedicaremos a los aspectos más importantes de la norma, aplaudiendo, en algunos casos, la forma como se está regulando y, haciendo una crítica constructiva en los casos que consideramos puede mejorarse.

### **4.1. TÍTULO PRELIMINAR**

## **ARTICULO I.- LEY MARCO DEL EMPRESARIADO**

La presente ley constituye la ley marco para toda la actividad empresarial en el Perú y para todo aquello que se relacione con ella o que coadyuve a su consolidación y desarrollo. Ninguna legislación especial relativa a la actividad empresarial contradice sus preceptos.

Esta ley es supletoria a la legislación especial de la materia, siempre que no se oponga a sus principios generales, en cuyo caso prevalece la presente ley.

### Comentario

1. Esta norma viene a ser la norma matriz de todas las que conciernen al derecho empresarial, del mismo modo, servirá como campo de atracción de todas aquellas normas que ayuden a su consolidación y desarrollo.
2. También nos dice que siendo esta norma de rango superior, ninguna norma especial puede contradecirla. Pero, a su vez establece, que siendo una norma de carácter general, actúa de forma subsidiaria ante una norma especial, para suplir vacíos, etc.

## **ARTICULO II.- ECONOMIA SOCIAL DE MERCADO**

La actividad empresarial se desarrolla en una economía social de mercado<sup>42</sup> y se sustenta en la libre competencia<sup>43</sup>, la libertad empresarial y el libre acceso a la actividad económica<sup>44</sup>.

---

<sup>42</sup> Artículo 58° de la Constitución Política. La iniciativa privada es libre. Se ejerce en una economía social de mercado. Bajo este régimen, el Estado orienta el desarrollo del país, y actúa principalmente en las áreas de promoción de empleo, salud, educación, seguridad, servicios públicos e infraestructura.

<sup>43</sup> Artículo 61° de la Constitución Política. El Estado facilita y vigila la libre competencia. Combate toda práctica que la limite y el abuso de posiciones dominantes o monopólicas. Ninguna ley ni concertación puede autorizar ni establecer monopolios.

<sup>44</sup> Artículo 59° de la Constitución Política. La libertad empresarial es un plexo de derechos o libertades que permiten el desarrollo pleno de la actividad empresarial. Subsume, acceso al mercado, creación de la empresa, organización de la empresa, dirección de la empresa, disposición de la empresa, vinculación con otras empresa, salida del mercado, entre otras. El libre acceso a la actividad económica es, doctrinariamente, parte de la misma libertad empresarial.

Comentario

1. Los artículos 58°, 59° y 61° de la Constitución Política, en forma especial, regulan el tema.
2. Este artículo nos muestra que para que la actividad empresarial se desarrolle de manera óptima, debiendo existir una serie de condiciones de igualdad en el mercado, evitando prácticas monopólicas, abusos de posición de dominio, etc. que se encuentran debidamente regulados también por leyes especiales, sin embargo, la LME quiere servir de base y apoyo para el sustento de todas las normas especiales que conciernen a la actividad empresarial, como es este caso.
3. La libre competencia y la libertad empresarial las trataremos en el análisis de los artículos III y IV del presente Título Preliminar.

**ARTICULO III.- LIBRE COMPETENCIA**

La libre competencia explica que los precios en la economía resultan de la confluencia entre la oferta y la demanda. Sólo las tarifas de los servicios públicos pueden fijarse administrativamente, conforme a disposición expresa contenida en ley del Congreso de la República.

Comentario.

1. La libre competencia<sup>45</sup> en el contexto de una economía de mercado se refiere al proceso mediante el cual las empresas o proveedores pugnan por abastecer la demanda de los consumidores, con el fin de alcanzar un objetivo de negocios en particular; por ejemplo, la maximización de los beneficios, el

---

<sup>45</sup> <http://www.indecopi.gob.pe/tribunal/clc/informacionutil.asp>

incremento de las ventas o el aumento de su participación en el mercado. En éste contexto, la competencia es sinónima de rivalidad entre empresas, la misma que puede manifestarse en el precio, la cantidad o la calidad de los productos o servicios que se ofrecen, o en una combinación de estos u otros factores que los consumidores valoran.

La libre competencia está basada en la libertad de decisión de los que agentes que participan en el mercado, en un contexto en que las reglas de juego son claras para todos y se cumplen efectivamente. Se basa fundamentalmente en la libertad tanto del consumidor, a quien no se debe privar de opciones para que elija libremente lo que mejor se adecúe a sus necesidades, como del productor, quien debe tomar libremente sus decisiones empresariales en función de lo que considere más apropiado a sus intereses.

2. El rol del Estado en la defensa de la competencia es necesario en tanto existe la posibilidad de que las empresas adopten conductas que tengan por efecto limitar, dañar o falsear la competencia. Algunas de dichas conductas ocurren cuando un grupo de empresas competidoras acuerda elevar los precios o reducir la calidad o cantidad del producto que ofrecen en el mercado, esto es, acuerdan dejar de competir, privando con ello al consumidor de los beneficios de la competencia y obteniendo ganancias extras que no hubiesen podido obtener en una situación competitiva.
3. La LME señala en todo momento que los precios los regulará el mercado, de acuerdo y que el Estado no intervendrá salvo en la fijación de tarifas de servicios públicos.

#### **ARTICULO IV.- LIBERTAD EMPRESARIAL**

En el ejercicio de su libertad empresarial toda persona natural o jurídica puede organizarse individual o colectivamente bajo cualquier modalidad

empresarial, estructurar internamente su empresa, dirigirla, vincularla con otras empresas y desarrollar cualquier actividad económica lícita. En dicho contexto puede celebrar todos los actos jurídicos y contratos permitidos por la ley. La libertad empresarial tiene como contraparte el respeto y la protección de los consumidores y usuarios, evitando todo tipo de abuso o exceso.

### Comentario

1. La libertad de empresa se encuentra en nuestra Constitución Política, en el artículo 59°, y es estimulada por el Estado, siempre y cuando no lesione la moral, la salud ni la seguridad pública.
2. El ejercicio de esta “libertad empresarial” la hacen tanto las personas naturales como jurídicas, aunque en la práctica necesariamente no sean ninguna de las antes señaladas, pues pueden tratarse de empresarios informales o de sociedades irregulares, las sucesiones indivisas o los contratos asociativos.
3. Lo que se busca con la libertad empresarial, es que las personas naturales y jurídicas puedan formar y desenvolverse como empresas, utilizando sus propios métodos, de forma libre, organizándose del mejor modo para celebrar contratos y toda clase de actos destinados a su mejor desarrollo.
4. Pero, no todas son libertades, en este caso, la libertad empresarial tiene una barrera, el consumidor y usuario consagrado constitucionalmente en el artículo 65°: ***“El Estado defiende el interés de los consumidores y usuarios. Para tal efecto garantiza el derecho a la información sobre los bienes y servicios que se encuentran a su disposición en el mercado...”*** y el Decreto legislativo 716 Ley de Protección al Consumidor.

## **ARTÍCULO V.- PROTECCIÓN DEL MEDIO AMBIENTE**

El derecho a la libertad empresarial debe ejercitarse con responsabilidad social, entre otros aspectos, preservando el medio ambiente y los recursos naturales. Para este efecto, la actividad empresarial que tenga impacto sobre el medio ambiente y los recursos naturales debe estar regulada por normas legales que contengan las medidas preventivas y correctivas necesarias que cautelen el imprescindible y vital equilibrio ecológico. También, socialmente responsable, exige el cumplimiento ordenado de las normas tributarias y laborales, el cuidadoso respeto del medio en el que se desenvuelve el empresario, una conducta ética y una organización humana que desarrolle su labor impulsando valores sociales, sustentados en principios de razonabilidad, proporcionalidad y equidad, entre otros .

#### Comentario

1. Se entiende por medio ambiente el entorno o suma total de aquello que nos rodea y que afecta y condiciona especialmente las circunstancias de vida de las personas o la sociedad en su conjunto.
2. El medio ambiente siempre debe ser una prioridad, actualmente están presentando serios problemas con diferentes medios de producción, puesto que no respetan las normas del medio ambiente, por ejemplo las mineras, que dañan las tierras de agricultura, las petroleras que producen derrames en el mar. Si bien es cierto, que nuestro país no tiene una adecuada legislación sobre el particular, debemos exhortar a las autoridades a que se preocupen del tema que está consagrado en el artículo 68° de nuestra Constitución Política: ***“El Estado está obligado a promover la conservación de la diversidad biológica y de las áreas naturales protegidas”***.

3. Este artículo, nos habla de la responsabilidad social del empresario, quien es el llamado a preservar el medio ambiente y a comprometerse con el equilibrio ecológico, pues de ello depende toda la cadena de producción.
4. Mediante la incorporación de políticas laborales que refuercen los vínculos laborales, de sistemas de gestión ambiental y programas sociales, las empresas generan presión entre sus pares del mercado y, a la vez, ventajas competitivas en el tiempo, en diversos aspectos, tales como la reducción de sus costos operativos, el mejoramiento de su imagen de marca y reputación, el incremento de las ventas y fidelidad del consumidor, el aumento de la productividad, calidad y habilidad para atraer y retener empleados, el acceso a capitales ( a través de la inversión socialmente responsable) y la reducción de posibles descuidos en cuanto a la regulación pertinente.
5. Muchas leyes se han dado respecto al Medio Ambiente, entre ellas el Código del Medio Ambiente, la Ley 26834 sobre Áreas Naturales Protegidas y su reglamento, en todas ellas se habla de los derechos a gozar de un ambiente saludable y equilibrado, al medio ambiente como patrimonio común de la nación, la participación ciudadanas, cuales son las áreas naturales protegidas y el respeto; sin embargo, estas normas no son cumplidas, puesto son las empresas las principales infractoras de las normas, atentando contra la biodiversidad, los seres humanos y ellas mismas.
6. Esta norma exige al empresario un comportamiento adecuado frente al medio ambiente, con corrección y ética, apoyando en el mantenimiento de una ambiente adecuado para el desarrollo, esto es muy necesario.
7. Cabe resaltar, que este artículo fue tomado de la Propuesta Alternativa de la C. de C., puesto que el de la CRC no contaba algo similar. Cuando se empieza a elaborar el Predicatem de la norma, en un primer momento no se toma en cuenta al elaborar el

“Consolidado” o “Documento Preliminar”, puesto que existen diversas normas que regulan el tema. Posteriormente se incluye, a raíz de los últimos acontecimientos mineros y por recomendación de la Cámara de Comercio<sup>46</sup> en el que se señala a **“la empresa como la abanderada del respeto por el medio ambiente”**.

#### **ARTICULO VI.- BUENA FE <sup>47</sup>**

Se presume que el empresario actúa en el mercado de buena fe, salvo prueba en contrario.

#### Comentario

1. La buena fe es un instituto de origen moral recogido por el derecho para delimitar ese poder ilimitado llamado autonomía privada; es una frontera que la autonomía privada, si pretende tutela no puede transgredir. Existen dos clases de buena fe, la subjetiva o llamada “creencia”; y la objetiva que es una regla de conducta, una pauta de acción que se puede exigir a las personas, regla de conducta que se expresa en la lealtad. Por ejemplo en nuestro Código Civil algunas veces se hace referencia a la buena fe subjetiva y otras veces a la objetiva.
2. Esta norma nos señala la presunción que todos los empresarios actúan de buena fe respetando los derechos de los demás, es decir, todos se encuentran en las mismas condiciones, decir lo contrario implicaría una prueba por parte de los afectados.

---

<sup>46</sup> Oficio N° P/313 05.05/GL. Emitido por la Cámara de Comercio el 25 de mayo de 2005. y presentado al Congreso de la República.

<sup>47</sup> Casi resulta obvio que así deba ser. La mala fe debe probarse. El símil es la inocencia: “Toda persona es considerada inocente mientras no se haya declarado judicialmente su responsabilidad”, art. 2 inc. 24 e., de la Constitución Política. En la práctica, en no pocos casos, la autoridad presume la culpabilidad o actuación dolosa del empresario y éste tiene que empezar por probar su inocencia o actuación de buena fe. Se deben invertir las cosas y ponerlas en el lugar que corresponden de conformidad con la Constitución Política.



## **ARTICULO VII.- FUENTES DEL DERECHO EMPRESARIAL**

Los usos y costumbres en materia empresarial prevalecen sobre las demás fuentes del derecho, con excepción de la Constitución y la Ley.

Ante vacíos y deficiencias de la ley, los jueces aplican los principios generales de derecho y, preferentemente, los que inspiran el derecho peruano<sup>48</sup>.

La jurisprudencia mercantil, regional o nacional, según fuera el caso, debe ser tomada en cuenta para los fines de una justicia uniforme y predecible<sup>49</sup>.

La doctrina será merituada para la fundamentación de las resoluciones

Las Cámaras de Comercio<sup>50</sup> y demás instituciones empresariales representativas, debidamente constituidas, son las autorizadas a registrar y a emitir constancias y certificaciones, bajo responsabilidad, de tales usos y costumbres. Los magistrados pueden solicitar la información que precisen a estas entidades, para el mejor pronunciamiento de sus resoluciones. Las informaciones que se proporcionan serán solo ilustrativas para dichos magistrados.

### Comentario

1. En principio debemos decir, que esta norma señala cuales son las fuentes del derecho empresarial, tomando en consideración que

---

<sup>48</sup> Ver arts. 139° inc. 8., de la Constitución Política y VIII del Título Preliminar del Código Civil.

<sup>49</sup> Concorde con el artículo 69°.

<sup>50</sup> Con arreglo al art. 68 de esta ley, debió aludirse a las Cámaras Empresariales.

las fuentes del derecho están constituidas por todo lo que es punto de partida y causa de sus manifestaciones.

2. Tenemos como primera fuente a la Constitución y la ley , pues son las matrices a las que se recurrirá en primer lugar, de suscitarse algún problema; en segundo orden a los usos y costumbres empresariales debidamente certificados por las Cámaras de Comercio, quienes cuentan con un registro de los mismos para ser aplicados en caso ser necesarios; los principios generales del derecho y finalmente a la jurisprudencia mercantil, regional o nacional.
3. Un aporte muy valioso de esta norma es dar la potestad a los jueces de solicitar información a las Cámaras de Comercio a fin de mejor resolver; esto resulta de gran importancia, pues con información a la mano sobre temas probablemente desconocidos para un magistrado, podrá llegar a una decisión justa y fundamentada. Recalcándose que dicha información sólo será ilustrativa, pues ayudará al juez a tener un mayor conocimiento del tema y poder resolver de manera adecuada.

#### **ARTICULO VIII.- EDUCACIÓN EMPRESARIAL Y MEDIOS ALTERNATIVOS DE RESOLUCION DE CONFLICTOS**

El Estado debe generar políticas educativas en colegios, universidades y otros centros de enseñanza, que propendan al estudio de la labor del empresario, los beneficios de su acción, su esfuerzo, dedicación, perseverancia y valores que despliega en el ejercicio de su actividad. De otra parte, el Estado y las organizaciones empresariales promueven la utilización de medios alternativos para la resolución de los conflictos.

#### Comentario

1. Nos parece un acierto que a través de este artículo se exhorte al Estado a fomentar en la educación, conocimientos sobre la materia empresarial, que desde pequeños se les inculque nociones generales de empresa, empresario, responsabilidad social, iniciativa de empresa, con la finalidad que en un futuro no muy lejano quieran apoyar a su país con iniciativas empresariales, conociendo los pro y contra del ejercicio de este tipo de actividad.
2. A decir de Santos Urtecho Navarro<sup>51</sup> los MARCs se han recogido como principio rector de la actividad empresarial, paralelos al Poder Judicial, para el “fortalecimiento de la seguridad jurídica que buscan los inversionistas”.
3. La utilización de los medios alternativos para la resolución de los conflictos, MARCs, es la mejor forma de resolver una controversia sin llegar al engorroso proceso judicial en el que se invierte demasiado tiempo y dinero, y en muchos casos no se obtiene el resultado deseado, y cuando se obtiene, es en forma tardía.

## **ARTÍCULO IX.- RESPETO A LOS CONTRATOS E IGUALDAD A LA INVERSIÓN**

El Estado peruano, de conformidad con los arts. 62° y 63° de la Constitución Política, ratifica en esta Ley Marco del Empresariado, de una parte, la libertad de los empresarios de contratar con arreglo a las normas vigentes al tiempo del contrato, términos contractuales éstos que no podrán ser modificados por leyes u otras disposiciones de cualquier clase; y de otra, que la inversión nacional y la extranjera se sujetan, absolutamente, a las mismas condiciones.

### Comentario.

---

<sup>51</sup> URTECHO NAVARRO, Santos. La Teoría General de la Empresa como base para una necesario regeneración normativa. En Revista electrónica derecho y sociedad: <http://www.bahaidream.com/lapluma/derecho/revista001/empresa/htm>. pp. 11.

1. Compartimos con el Dr. Ricardo Beaumont Callirgos que la Constitución Política, en ocasiones, está lejos de los empresarios y de los ciudadanos. Es bueno subrayar, en una Ley Marco del Empresariado, el respeto a los contratos celebrados sobre la base de disposiciones legales vigentes al tiempo del contrato, y que estos términos contractuales no pueden ser modificados por leyes u otras disposiciones de cualquier clase.<sup>52</sup>
2. Se señala que la inversión nacional y extranjera se sujetan a las mismas condiciones, en opinión nuestra, debería fomentarse con mayor ahínco la inversión nacional, puesto que en un país tan pobre como el nuestro, es necesario apoyar la inversión nacional a resurgir, a fin de crecer internamente, esto se hace en la mayoría de países quienes subvencionan parte de algunos gastos de sus empresas nacionales a fin de desarrollarlas; el artículo 63° de la Constitución Política señala. ***“La inversión nacional y la extranjera se sujetan a las mismas condiciones. La producción de bienes y servicios y el comercio exterior son libres. Si otro país o países adoptan medidas proteccionistas o discriminatorias que perjudiquen el interés nacional, el Estado puede, en defensa de éste, adoptar medidas análogas...”*** Creemos que en nuestro país debería pensarse primero en su población dándoseles mejores oportunidades de desarrollo , pues es la única forma de avanzar.  
Entendemos, que creando condiciones de igualdad se propicia la inversión en nuestro país, sin embargo, nos parece importante también a fin de crear riqueza para los nuestros y con los nuestros, valga la redundancia.

## ARTÍCULO X.- ENTREGA DE MEMORIAS

---

<sup>52</sup> BEAUMONT CALLIRGOS Ricardo. Predictamen de la ley Marco del Empresariado. Iris Center. Lima. Junio 2005.

El empresario que haya tenido decidida influencia en el desarrollo socioeconómico del ámbito territorial donde se ubica su sede, una vez concluida su liquidación, entregará sus memorias y otros documentos de importancia al Archivo Histórico Local o Regional, para formar un repositorio<sup>53</sup> documentario como fuente de estudio e investigación de su historia económica.

### Comentario

1. Es necesario que los empresarios que llegaron a la cumbre, con una gran organización y desarrollo económico, comparta sus conocimientos, es por ello, que una vez terminadas sus labores deberá dejar en el Archivo Local o Biblioteca de ser el caso, sus memorias y documentos que muestren las estrategias utilizadas y puedan mostrar como se desarrolló la economía en determinado tiempo y con determinados factores. Ojalá se cumpla.

## **4.2. LIBRO I: DE LA EMPRESA**

### **TITULO I**

### **DISPOSICIONES GENERALES**

#### **ARTÍCULO 1º.- EMPRESA**

Empresa es la organización económica dedicada a la producción, transformación o comercialización de bienes, o a la prestación de servicios, socialmente responsable, es decir, que su objetivo y acción no

---

<sup>53</sup> Armario, alacena. Lugar donde se guarda algo. Real Academia de la Lengua Española.

se circunscriben sólo a los términos económicos<sup>54</sup>, sino que involucra a la sociedad, su comunidad y su propio entorno. Puede ser organizada por persona natural o jurídica y, en determinadas circunstancias, según la presente ley, realizada y dirigida también, por cónyuges empresarios, uniones de hecho, sucesiones indivisas, sociedades irregulares y contratos asociativos<sup>55</sup>.

Son elementos esenciales de la empresa el fondo empresarial y la actividad empresarial.

### **ARTÍCULO 2º.- Promoción Empresarial por parte del Estado**

El Estado promueve la formalización y regularización de empresas, así como el desarrollo de la micro y pequeña empresa en el País<sup>56</sup>, mediante regímenes crediticios, tributarios y laborales, promocionales y simplificados, así como reduciendo costos y facilitando procedimientos para su constitución, operación, reorganización y extinción.

### **ARTÍCULO 3º.- Descentralización empresarial**

El Estado promueve la descentralización de empresas como un medio para el desarrollo económico integral del País creando regímenes especiales y mecanismos ágiles que faciliten el acceso competitivo de sus productos en los mercados de destino.

### Comentarios al Título I

---

<sup>54</sup> Inversionistas (mayoritarios y minoritarios), trabajadores, consumidores y usuarios (Art. 65º de la Constitución Política), acreedores y el Estado (tributario).

<sup>55</sup> La empresa puede ser organizada y dirigida por persona natural y jurídica, pero también por cónyuges empresarios; convivientes que han constituido una “unión de hecho” en los términos previstos por el art. 326º del Código Civil; sucesiones indivisas; sociedades irregulares; y contratos asociativos. Es obvio que los cónyuges empresarios y las “uniones de hecho” son personas naturales, pero por tener regulación especial, se las considera acá como una categoría distinta; las sucesiones indivisas, sociedades de hecho y contratos asociativos, ciertamente, no son personas naturales ni jurídicas.

<sup>56</sup> Art. 59º *in fine*, de la Constitución Política.

1. Nos parece muy acertado que en el primer artículo de este libro se defina a la empresa, esto, porque según la doctrina mayoritaria y como ya lo hemos explicado en el punto 3.1.1. del presente trabajo, es necesario, ya que a lo largo de los años, la doctrina no han logrado ponerse de acuerdo respecto a un concepto jurídico de empresa que nos de un marco de acción claramente definido por la ley. Al definirla, se incluyen todas las etapas desde la organización hasta la comercialización de bienes y prestación de servicios, y no solo como empresa, sino que se agrega al entorno que es la sociedad que finalmente será el cierre de la cadena, como consumidores y usuarios; así los magistrados no tendrán problemas de interpretación.
2. Se habla de responsabilidad social, sin lugar a dudas, resulta un punto interesante, pues las empresas deben asumir su responsabilidad por daños, no solo a terceros sino también por ejemplo al medio ambiente, principio rector del derecho empresarial, consagrado en el Título Preliminar de esta norma.
3. También se señala quienes pueden realizar actividad empresarial (empresarios) pudiendo ser no solo las personas naturales o jurídicas, sino que los cónyuges, sucesiones indivisas y contratos asociativos pueden realizar actividad empresarial, lo que explicaremos en su momento.
4. Nuestro país, apoya a la micro y pequeña empresa en todos sus aspectos, esto lo encontramos en el artículo 59° de la Constitución Política: "...El Estado brinda oportunidades de superación a los sectores que sufren cualquier desigualdad; en tal sentido, promueve las pequeñas empresas en todas sus modalidades"; también tenemos la Ley 28015, Ley de Promoción y Formalización de la Micro y Pequeña Empresa. La LME lo que hace es afianzar la posición de apoyo del Estado de permanente apoyo a estas organizaciones empresariales.

5. La descentralización empresarial ayuda al desarrollo económico del país; dar ciertos beneficios a las empresas que se constituyen en provincias que pueden ser por ejemplo de tipo tributario, genera que las empresas no sólo se encuentren en la capital sino también en el interior del país dando trabajo a nuestra población. Esto se logra siempre y cuando, en los lugares donde se establezca, el Estado cuente con infraestructura y servicios suficientes para poder brindarles lo esencial como agua, desagüe, energía eléctrica etc. En esta etapa de regionalización de nuestra patria, es buena idea, y además, necesario que ello se subraye en el texto de una ley empresarial.

## **TÍTULO II**

### **FORMAS DE EMPRESA**

#### **ARTÍCULO 4º.- Formas de las Empresas**

Las empresas pueden estar constituidas y organizadas como micro, pequeña, mediana y gran empresa y se rigen por las leyes especiales que les son aplicables.

#### Comentarios al Título II

1. Como ya hemos mencionado antes el estado promueve el desarrollo de la actividad empresarial en el Perú, tanto a través de la Constitución Política como de leyes especiales.
2. Es importante señalar que actualmente contamos con la Ley 28015, Ley de Promoción y Formalización de la Micro y Pequeña Empresa que ayudará en el afianzamiento de la LME.



## TÍTULO III

### ORGANIZACIÓN DE EMPRESAS

#### **ARTÍCULO 5º.- Organización de las Empresas**

La empresa puede realizar sus actividades en un solo establecimiento o desconcentrarlas en otros, en un mismo lugar o en distintos lugares del País. Puede organizarse a través de sucursales o subsidiarias, constituyendo en su caso holdings y dando origen a grupos empresariales de mercados especializados o integrales<sup>57</sup>, compartiendo incluso ubicación, ambientes e instalaciones, con arreglo a ley.<sup>58</sup>

#### Comentarios a los Títulos III.

1. Estamos de completo acuerdo con el Dr. Ricardo Beaumont Callirgos<sup>59</sup> que señala que este artículo atrae mucho la atención en cuanto se trata de la forma como se organizan algunas empresas, no en pocas ocasiones las empresas se reúnen formando holdings o grupos de empresas y actuando a través de sucursales o subsidiarias. El Dr. Daniel Echaiz, ha elaborado un Proyecto de Ley muy interesante sobre los Grupos de Empresas y al respecto ha escrito lo siguiente: “Hay que precisar que, en las empresas integrantes de un grupo circular, el capital social se vuelve algo ficticio puesto que éste circula dentro de un camino

---

<sup>57</sup> Mercado especializado es aquel referido a un bien, producto o materia prima específica. Por ejemplo, mercado de petróleo, algodón, automotriz, etc. Mercado integral es aquel relacionado con todos los elementos de un bien específico. Por ejemplo, todos los productos que tienen que ver con automóviles, llámense repuestos, accesorios, llantas, motores, baterías, etc.

<sup>58</sup> La creación de establecimientos para la producción, transformación, comercialización, almacenaje, administración u otros necesarios para el desarrollo de la actividad empresarial, puede llevarse adelante a través de holdings; matrices, filiales y subsidiarias; sucursales; agencias, oficinas y tiendas.

<sup>59</sup> Beaumont Callirgos, Ricaerdo. Predictamen de la Ley Marco del Empresariado. Presentado a la ONG Iris Center Perú el día 30 de junio de 2005. Pp. 33.

iterativo de nunca acabar, lo que convierte a esta modalidad participacional en la más peligrosa; al respecto, recordemos que la figura jurídica del capital social cumple primordial y casi exclusivamente una función de garantía, por lo que cualquier alteración que lo afecte pone en riesgo los intereses que el Derecho tiende a proteger. Asimismo, la estructura circular de un grupo de empresas impide diferenciar al sujeto dominante de las empresas dominadas, ya que todos aquellos que conforman el grupo tienen la doble condición de dominantes y dominados; esto imposibilita, entre otras cuestiones, determinar el interés grupal, prerrogativa atribuida exclusivamente al sujeto dominante. Atendiendo a estas razones, varias legislaciones extranjeras han prohibido la existencia del grupo de empresas circular, tales como la Ley de Sociedades por Acciones de Brasil (artículo 244), la Ley de Sociedades Comerciales de Francia (artículos 358 a 359-1), la Ley de Sociedades Anónimas de Chile (artículo 121), la Ley de Sociedades Anónimas de España (artículo 74 inciso 1) y la Ley de Sociedades Comerciales de Argentina (artículo 32), entre otras normas jurídicas”.<sup>60</sup>

#### **4.3. LIBRO II: DEL FONDO EMPRESARIAL**

##### **TÍTULO I**

##### **DISPOSICIONES GENERALES**

##### **ARTICULO 6º.- Elementos**

---

<sup>60</sup> NORMAS LEGALES EDITORES. Estudios de Derecho Societario. Libro homenaje a Enrique Elías Laroza. Normas Legales. Trujillo. 2005. pp.363 Y 364.

6.1. El fondo empresarial puede estar conformado, entre otros, por los siguientes elementos:

- a) Las sumas de dinero en caja/ bancos, las cuentas por cobrar, los insumos y mercaderías y los demás bienes muebles e inmuebles que formen parte del activo corriente y el activo fijo de la empresa.
- b) Los derechos patrimoniales de propiedad intelectual y los derechos sobre otros bienes intangibles.
- c) Los contratos y otros derechos, así como deudas y obligaciones relacionadas con la actividad empresarial.

6.2. Los elementos del fondo empresarial conservan su individualidad. Los actos o contratos que se celebran respecto a dichos elementos se rigen por la ley de la materia, en todo lo que no se oponga a lo dispuesto en esta ley.

#### Comentarios al Título I

- 1. En este punto iniciaremos el comentario del Libro más importante del Proyecto Ley Marco del Empresariado. El fondo empresarial es toda una innovación en nuestra legislación, como lo hemos mencionado anteriormente, tiene diferentes denominaciones en cada país: Italia (hacienda), Francia (fondo de comercio), España (establecimiento), Argentina (Fondo de Comercio), etc.
- 2. En este libro no se incluye la definición de fondo empresarial; ella la encontramos en el artículo 70° denominada **definiciones**, sin embargo, nos parece que era más correcto, como en el caso de la definición de “empresa” incluirla dentro del libro en el que se desarrolla.

3. Debemos advertir que no se dice que el Fondo Empresarial está integrado por los siguientes “bienes”, porque en él también se incluyen “derechos”. Se ha preferido aludir a “elementos”<sup>61</sup>.
4. Este artículo hace referencia a todo lo que puede formar parte de un fondo empresarial sean muebles, inmuebles, derechos sobre marcas, patentes, nombres comerciales, franquicias, contratos y otros derechos; pero también se pueden incluir deudas y obligaciones, es decir, las cuentas del pasivo, por lo que deberá también incluirse los denominados “contingentes” que son las obligaciones inciertas o aun indeterminadas, caso de las demandas judiciales por beneficios sociales u otras por responsabilidad civil, contractual o extracontractual.
5. El fondo empresarial tienen un factor importante que es la “organización”, que es la que hace la diferencia entre el fondo y un simple cúmulo de elementos.
6. Respecto al punto 6.2 del artículo observamos que se señala que los elementos del fondo conservan su individualidad; si bien es cierto que cada uno de los elementos del fondo puede ser valorado económicamente como de forma aislada, el fondo debe ser valorado como un todo pues no sólo se el valor general será mucho mayor en conjunto sino que se evitarían dilemas futuros por la venta de elementos del fondo y la no reposición de los mismos que, en el caso de bienes inscribibles generaría terribles problemas en la inscripción, por lo que pensamos que es necesario todavía la reforma de este artículo.

## **TÍTULO II**

### **REGISTRO DEL FONDO EMPRESARIAL**

---

<sup>61</sup> Beaumont Callirgos, Ricaerdo. Predictamen de la Ley Marco del Empresariado. Presentado a la ONG Iris Center Perú el día 30 de junio de 2005. Pp. 35.

**ARTICULO 7º.- Registro y ausencia de registro del fondo empresarial**

- 7.1. El titular de un fondo empresarial debe registrarlo con el propósito de afectarlo a una determinada actividad, darle autonomía y limitar la responsabilidad.
- 7.2. La inscripción del fondo empresarial se efectúa en el Registro Único Nacional<sup>62</sup> abierto al efecto y se rige por las disposiciones legales que norman los Registros Públicos.
- 7.3. Podrán existir Fondos Empresariales que carezcan de inscripción registral, caso en el cual el empresario responde personal, solidaria e ilimitadamente, por toda obligación que contraiga respecto a las actividades económicas en las que se emplea dicho fondo empresarial. Sobre dichos fondos empresariales podrán celebrarse todos los actos, contratos y derechos reales, que sean compatibles con su naturaleza de bienes no registrados.

**ARTICULO 8º.- Beneficio de excusión y limitación de responsabilidad.**

La inscripción confiere al titular del fondo empresarial el beneficio de excusión, en virtud del cual los acreedores solo pueden afectar el patrimonio personal del titular cuando los bienes que integran el fondo resultan insuficientes. El deudor podrá oponer el beneficio de excusión, indicando los bienes con los cuales el acreedor puede hacerse pago.

La sola inscripción del fondo empresarial confiere a su titular la responsabilidad limitada de ley. En la solicitud de inscripción el titular puede expresar su voluntad de responder ilimitadamente.

---

<sup>62</sup> Importante que sea a nivel nacional por que el registro público ya se encuentra interconectado. Como disposición Final y Complementaria de esta LME, se establece que el Ministerio de Justicia, en coordinación con la SUNARP, dictará las normas reglamentarias del caso, en el lapso de seis meses contados a partir de la fecha de promulgación y publicación de la presente ley.

Comentarios al Título II

1. Este título está referido al Registro del Fondo Empresarial, resultando un tema más “sui generis” contenido en esta norma, puesto que una vez promulgada esta ley, la Superintendencia de Registros Públicos-SUNARP- tendrá la labor de crear un Registro Único de alcance Nacional y reglamentarlo; esto implica que se modificaría el artículo 2° de la Ley N° 26366, pues creará un nuevo Registro Jurídico que no encajaría dentro de los Registros Matrices (Registros de Personas Naturales, Personas Jurídicas, Bienes Muebles y Propiedad Inmueble), y al no asemejarse a ninguno de los Registros Jurídicos existentes, requeriría de una ley que lo regule con el detalle necesario y de manera adecuada<sup>63</sup>.
2. SUNARP debe hacer un balance de cómo se va a crear este nuevo registro, pues la habilitación del mismo implica toda una inversión, económicamente hablando. Además de ello, se debe evaluar la elevación de los costos pues en el caso de los bienes inscribibles que pertenezcan al fondo empresarial, existirán dos partidas y en ambas deben anotarse los actos de disposición del fondo como de sus elementos.
3. En el Dictamen bajo comentario, solo se hace una alusión mínima del Fondo Empresarial, si recordamos, en el Proyecto de la CRC no sólo se hablaba del Registro en sí y el Beneficio de Exención, sino que también se hacía referencia a los requisitos que se solicitaban para la inscripción del mismo, limitación de responsabilidad, la variación del valor inscrito del fondo y de los actos inscribibles; similar es el caso de Proyecto Alternativo de la C. de C.

---

<sup>63</sup> Informe N° 10-2005-SUNARP-GR/APF, de fecha 23 de marzo de 2005.

Nosotros creemos que se comete un error al dejarle al reglamento que deberá elaborar SUNARP toda la responsabilidad de regular el Registro, si bien es cierto, que son los más indicados para hacerlo, la LME debe dar normas directrices que orienten en la implementación del Registro, a fin de evitar futuros problemas en futuros al respecto.

4. La inscripción en este registro será **obligatoria**, pues con ella, el titular podrá limitar su responsabilidad, salvo que exprese la voluntad que su responsabilidad sea ilimitada. En el caso de no inscribirse el fondo empresarial, titular tendrá **responsabilidad personal, solidaria e ilimitada** por todas sus obligaciones respecto del negocio; además de no poder realizar ciertos actos y contratos que se les permite a los fondos inscritos como la hipoteca por ejemplo.
5. El Beneficio de Excusión, tal como lo hemos explicado en el punto 3.1.4. es un derecho que asiste al fiador o garante; en este caso, asistirá al titular del fondo empresarial con la finalidad de proteger su patrimonio personal, puesto que el acreedor no podrá atacarlo salvo que los bienes con los cuales se hará el pago, resulten insuficientes

En este punto, debemos plantearnos algunas pregunta ¿qué tan conveniente resulta el beneficio de excusión puesto que, de no se suficientes los bienes del fondo, finalmente el deudor tiene la potestad de atacar el fondo? ¿de qué sirve limitar la responsabilidad si de no alcanzar los bienes del fondo el acreedor podrá ir contra el patrimonio personal del titular?

Podemos observar que ese es un punto flojo en la norma, ya que pese a haberse limitado la responsabilidad y gozar del beneficio de excusión, de no alcanzar los bienes del fondo

para pagar la deuda, el patrimonio personal del titular sería atacado. Creemos que es necesario un ajuste en la norma ya que, si se limita la responsabilidad sólo al fondo, entonces los pagos deben hacerse en relación a él y no al patrimonio de su titular, pues en ese caso la limitación de responsabilidad no tendría ningún sentido. Esa figura sólo la entenderíamos bien en el caso de fondos sin responsabilidad limitada (registrados) y en el caso de los empresarios informales.

6. Finalmente, debemos agregar que tanto en el artículo 4° del proyecto de CRC, como en el artículo 19° del proyecto de C. de. C. y el artículo 9° del Documento Preliminar o Consolidado de la LME, lo que respecta al beneficio de excusión se incluía el siguiente párrafo : ***"Si el fondo tiene varios titulares y uno de ellos está obligado a responder con bienes personales ajenos al fondo empresarial, puede repetir frente a los otros, reclamando la restitución a prorrata de lo pagado, salvo que estos hayan limitado su responsabilidad, en cuyo caso no cabe derecho de repetición."*** Este párrafo ha sido eliminado en el Dictamen y creemos conveniente incluirlo, en tanto y en cuanto el fondo empresarial puede tener varios titulares y este supuesto podría ocurrir y no obtener una tutela efectiva.

### TÍTULO III

#### OPERACIONES SOBRE FONDOS EMPRESARIALES

##### SECCION PRIMERA



## **DISPOSICIONES GENERALES**

### **ARTICULO 9º.- Actos y contratos permitidos**

Pueden constituirse derechos reales, así como celebrarse toda clase de actos y contratos sobre un fondo empresarial, sea a título oneroso o gratuito, con excepción de aquellos señalados en el artículo 10º.

### **ARTICULO 10º.- Prohibiciones**

El titular de un fondo empresarial en ningún caso puede retirar o adjudicarse, en forma directa o indirecta, cualquier elemento perteneciente al fondo empresarial con responsabilidad limitada, salvo que se trate de beneficios o utilidades sustentados en estados financieros que efectivamente los presente.

### **ARTICULO 11º.- Formalidad de actos y contratos**

- 11.1 Los actos, contratos y gravámenes que se celebren sobre un fondo empresarial deben constar necesariamente por escrito de fecha cierta<sup>64</sup>. En ellos debe insertarse una relación de los elementos que lo conforman así como la información registral relativa a sus elementos inscritos.
- 11.2 Cuando los actos o contratos importen la disposición o gravamen de fondos empresariales que incluyan elementos registrables, se requerirá escritura pública e inscripción registral en las partidas a que hubiere lugar, bajo sanción de nulidad.

---

<sup>64</sup> El artículo 245º del Código Procesal Civil indica la cinco situaciones en las cuales un documento privado adquiere fecha cierta y produce eficacia jurídica como tal en el proceso. En este caso, estaríamos en el supuesto del inciso 3., legalización de firma por notario o juez de paz.

## **ARTÍCULO 12º.- Prohibición de disponer o gravar**

- 12.1 Se puede establecer contractualmente la prohibición temporal de disponer o gravar un fondo empresarial. El plazo de esta prohibición no podrá ser superior a cinco años.
- 12.2 Dichas limitaciones no pueden significar la prohibición absoluta de disponer o gravar.
- 12.3 La oponibilidad de la prohibición de disposición o gravamen a terceros está supeditada a su inscripción en los Registros Públicos.

## **ARTÍCULO 13º.- Contratos Preparatorios**

Los contratos preparatorios, es decir, el contrato de opción y el compromiso de contratar referidos a un fondo empresarial, debe celebrarse por plazo determinado o determinable. Si no se estipula plazo, éste será de un año.<sup>65</sup>

### Comentarios a la Sección Primera del Título III

- 1. En el caso de esta Sección, trataremos de modo general las operaciones que pueden realizarse sobre un fondo empresarial. En principio, debemos señalar que sobre un fondo empresarial pueden constituirse derechos reales de garantía como la hipoteca pro ejemplo, que la trataremos al comentar la Tercera Sección de este título.
- 2. Por otro lado, el fondo empresarial es una unidad; tal como lo hemos definido en el punto 3.1.3., es por ello que no pueden

---

<sup>65</sup> Artículos 1414º y 1419º del Código Civil. Los plazos de los artículos 1416º y 1423º que eran de un año y seis meses, respectivamente, fueron modificados por la Ley 27420 del 07 de Febrero del 2001, estableciéndose que aquellos debían ser determinados o determinables. Si no se establecía plazos ellos serían, en ambos casos, de un año.

tomarse sus elementos aisladamente y disponer de ellos de forma separada, salvo en el caso de la venta de un bien (activo fijo) e ingreso de dinero al fondo (activo circulante); es decir, el fondo está en continuo movimiento y los bienes se reemplazan; sin embargo, el titular no puede adjudicarse para sí un bien, o venderlo y quedarse con el dinero, puesto que causaría un perjuicio económico a la empresa, obviamente esto sólo se aplica a fondos empresariales con responsabilidad limitada, ya que sólo responden con los bienes que integran el fondo, caso contrario se da en los fondos sin responsabilidad limitada porque el titular responde en forma personal e ilimitada.

3. En el artículo el artículo 11° de la norma se señala que los actos, contratos y gravámenes deben constar por escrito de fecha cierta y señalarse los elementos del fondo que se encuentran inscritos; y además cuando se grave o disponga de un fondo que contiene elementos inscritos, debe anotarse en la partida individual del bien dicho acto. En este punto podemos darnos cuenta que se va a inscribir el acto en dos partidas: la del fondo empresarial y la del bien inscrito, lo cual atenta contra el principio de especialidad registral previsto en el artículo IV del Título Preliminar del Reglamento General de los Registros Públicos y, constituye unos de los principios fundamentales en que se sustenta el Sistema Registral Peruano. En virtud de dicho principio, la información registral de un bien o persona jurídica<sup>66</sup> se encuentra consolidada o centralizada de manera ordenada y clara en una sola partida. De manera que, basta que los interesados revisen la partida, para conocer los actos, acuerdos, cargas o gravámenes que afectan al bien o a la persona jurídica, según sea el caso, lo cual coadyuva significativamente en la claridad, transparencia y sencillez de la publicidad registral<sup>67</sup>. Como podemos apreciar, esta duplicidad

---

<sup>66</sup> A nivel del Registro de Personas Naturales, existen una organización particular, de acuerdo con lo regulado por el artículo primero de la Resolución N° 067-2002-SUNARP/SN.

<sup>67</sup> Informe N° 10-2005-SUNARP-GR/APF, de fecha 23 de marzo de 2005.

alteraría el principio de especialidad y algo más que debe tomarse en cuenta, y que resulta como consecuencia lógica a la duplicidad registral es la elevación de los costos de inscripción, puesto que debe realizarse en ambas partidas.

4. El art. 882° del código civil prevé que “no se puede establecer contractualmente la prohibición de enajenar o gravar, salvo que la ley lo permita”. En este caso, esta ley permite la prohibición temporal hasta por el plazo máximo de cinco años. Esta afectación, a tenor de lo previsto en el art. 8° de esta ley, debe inscribirse en el registro, con lo cual se confiere lo que se denomina “publicidad registral”. Ahora bien, como la ley prescribe que dicha limitación no puede significar en modo alguno la “prohibición absoluta” de disponer o gravar, en la hipótesis de que, no obstante y conociendo las partes involucradas de tal prohibición –lo cual constituye presunción iure et de iure a tenor de lo previsto en el art. 2012° del código civil, aquellas celebraran un contrato de enajenación o gravamen, de algunos o de todos los elementos del fondo empresarial, el adquirente y también el enajenante, se atenderá a las consecuencias legales y contractuales previstas<sup>68</sup>.
5. Por último, el art. 13° sólo establece que los contratos preparatorios deben celebrarse por plazo determinado o determinable; en la hipótesis de no fijarse plazo –lo cual, realmente es inaudito, éste sería de un año, tal como lo ha determinado la reciente ley 27420 modificando los arts. 1416 y 1429 del código civil.
6. Finalmente, se otorga un plazo razonable de un año como máximo de un año para que se celebren los contratos preparatorios sea compromiso de contratar o contrato de opción.

---

<sup>68</sup> BEAUMONT CALLIRGOS, Ricardo. Predictamen de la Ley Marco del Empresariado. pp 44.

## **SECCION SEGUNDA**

### **TRANSFERENCIA DEL FONDO EMPRESARIAL**

#### **ARTICULO 14º.- Transferencia del fondo empresarial**

La enajenación a cualquier título de un fondo empresarial, comprende y significa la transferencia en bloque o como unidad de los elementos que lo conforman.

#### **ARTICULO 15º.- Estados Financieros y discrepancias**

- 15.1 El enajenante debe entregar al adquirente los estados financieros de la empresa a la que se encuentra afecto el respectivo fondo empresarial, acompañado de una relación detallada de su pasivo y las contingencias, suscritos por Contador Público Colegiado. Las partes pueden acordar la entrega de otros documentos, libros o declaraciones que sustenten la certeza y confiabilidad a la transferencia.
- 15.2 Las partes pueden establecer los mecanismos necesarios para que en el caso de existir discrepancias entre la realidad y la información contenida en los documentos indicados en el párrafo anterior que impliquen un menor valor del fondo empresarial enajenado, el adquirente puede, a su elección, exigir el reembolso de la diferencia del valor proveniente de tales discrepancias o resolver el contrato, sin perjuicio de la indemnización por daños.
- 15.3 A falta de estipulación expresa, la responsabilidad del transferente prescribe a los seis meses de producida la transferencia.
- 15.4 Si la transferencia del fondo empresarial se realiza sin la entrega por el transferente de la documentación a que hace referencia el

primer párrafo del presente artículo, sólo son aplicables las normas sobre saneamiento contenidas en el Código Civil<sup>69</sup>.

15.5 Las disposiciones del presente artículo admiten pacto en contrario.

#### **ARTICULO 16º.- Publicidad de la transferencia**

- 16.1 El titular que se proponga transferir un fondo empresarial sin responsabilidad limitada debe publicar en el diario oficial un anuncio que contenga el nombre, denominación o razón social de los contratantes y el tipo y en su caso naturaleza del acto jurídico que pretende celebrar.
- 16.2 Cualquier acreedor del titular, aún cuando su crédito esté sujeto a condición o a plazo, tiene derecho de oponerse a la transferencia del fondo empresarial si su crédito no se encuentra adecuadamente garantizado.
- 16.3 La oposición se tramita por el proceso sumarísimo. El juez procede a suspender la transferencia hasta que el titular pague los créditos o los garantice a satisfacción de la parte interesada. La transferencia puede ejecutarse tan pronto se notifique al acreedor que una entidad sujeta al control de la Superintendencia de Banca, Seguros y Administradoras de Fondos de Pensiones, ha constituido fianza solidaria a su favor por el importe de su crédito, intereses, comisiones y demás componentes de la deuda y por el plazo que sea necesario hasta que caduque la pretensión de exigir su cumplimiento.
- 16.4 El derecho de oposición caduca en el plazo de 30 días, contado desde la fecha de la publicación del aviso a que se refiere el primer párrafo de este artículo, o si hubiera existido, desde la comunicación de fecha cierta al acreedor conteniendo la misma información a que se refiere el primer párrafo del presente artículo, el que venza primero. Es válida la oposición hecha conjuntamente

---

<sup>69</sup> Artículos 1484º a 1528º Código Civil.

por dos ó más acreedores. Si se plantean separadamente, las oposiciones deben acumularse ante el juez que conoció la primera.

- 16.5 La inscripción de la transferencia del fondo empresarial tiene lugar transcurridos los 30 días desde la publicación, en el supuesto que hubiera oposición; desde el día siguiente de consentida o ejecutoriada la sentencia, en el caso en que se lleve a cabo el proceso sumarísimo; y desde el día siguiente de haber notificado al acreedor que ha formulado oposición, en el caso de otorgamiento de fianza bancaria.

#### **ARTICULO 17º .- Transferencia de obligaciones y acreencias**

- 17.1 El adquirente de un fondo empresarial sucede al transferente en las obligaciones y acreencias vinculadas al negocio o empresa a la que se encuentra afectado el respectivo fondo empresarial.
- 17.2 Si la transferencia de un fondo empresarial sin responsabilidad limitada se hubiese efectuado con omisión de las formalidades establecidas en el artículo 11º, el transferente asume responsabilidad solidaria por todas las obligaciones contraídas con anterioridad a dicha transferencia y hasta un año después de celebrada la misma, oportunidad en que caduca.

#### **ARTICULO 18º.- Sucesión en los contratos**

- 18.1 Salvo pacto en contrario, quien adquiere un fondo empresarial sucede al transferente en los contratos celebrados para su explotación, sin perjuicio del derecho que asiste al tercero contratante de oponerse a dicha cesión dentro de los treinta días siguientes a la inscripción en el Registro de tal enajenación<sup>70</sup>.

---

<sup>70</sup> Idem., al artículo 29º: Sucesión en los contratos en caso de Arrendamiento de Fondo Empresarial.

18.2 Transcurrido el plazo a que se refiere el párrafo que antecede, surte efectos plenos la cesión de todos los contratos en los cuales no se ha formulado la respectiva oposición a la cesión.

**ARTICULO 19°.- Transmisión de Fondo Empresarial con Responsabilidad Limitada**

Cuando se trata de fondos empresariales con responsabilidad limitada no se requiere de publicación alguna. En este supuesto, el fondo empresarial se transmite con la responsabilidad limitada que le es propia.

**ARTICULO 20° .- Pacto de No-concurrencia**

Es válido todo pacto de no-concurrencia al mercado por el cual el transferente se obliga, por un plazo determinado o determinable, a no establecer o participar en un negocio o empresa que pueda competir con aquella a la cual se encuentra afectado el fondo empresarial transferido.<sup>71</sup>

**ARTÍCULO 21° . - Resolución de contrato**

21.1 Las partes pueden convenir que el transferente pierde el derecho a optar por la resolución del contrato si el comprador hubiese pagado determinada parte del precio. En este caso, el transferente sólo podrá optar por exigir el pago del saldo.

21.2 Los actos o contratos suscritos con terceros de buena fe subsisten a la resolución.

Comentarios a la Sección Segunda del Título III.

---

<sup>71</sup> Idem., al artículo 28°: Arrendamiento de Fondo Empresarial.



1. En esta sección revisaremos lo referente a la transferencia o traspaso del fondo empresarial; en ese sentido estas disposiciones reemplazan las obsoletas normas contenidas en la ley 2259<sup>72</sup>.
2. El fondo empresarial, según lo encontramos definido en el artículo 70°, es el conjunto de elementos, bienes y derechos organizados por una ó más personas naturales o jurídicas, destinado a la producción o comercialización de bienes o a la prestación de servicios, el cual una vez registrado tiene la naturaleza jurídica de un patrimonio autónomo otorgando a su titular el beneficio de excusión respecto del resto de su patrimonio y si recordamos un momento, notaremos que pese a que el tema del fondo empresarial no tiene reconocimiento legal actualmente, la Ley General de Sociedades 26887 al referirse a la “Escisión” en el art. 369° se define el “**bloque patrimonial**” haciéndose referencia al fondo empresarial.
3. El completo estado financiero debe ser entregado al adquirente del fondo empresarial, así como un listado del los pasivos y contingencias, debiendo ser suscrito por un Contador público Colegiado<sup>73</sup>; también se establecen obligaciones de saneamiento de ser necesarias y; plazo de prescripción de la responsabilidad del transferente.
4. En el artículo 16° tenemos el aspecto de la publicidad de la transferencia; se señalan las formalidades que debe seguir el empresario sin responsabilidad limitada, publicando avisos o enviando comunicación a sus acreedores a fin que puedan oponerse a la transferencia, sin embargo, creemos que es una deficiencia de la norma no señalar cual es el procedimiento para el empresario con responsabilidad limitada, puesto que en el primer caso, el acreedor puede oponerse e iniciar un proceso judicial en el caso no esté conforme con la transferencia; pero en lo referente al empresario con responsabilidad limitada se genera un problema,

---

<sup>72</sup> Ley de Traspaso de Establecimientos Comerciales o industriales

<sup>73</sup> Conforme a lo señalado en la Ley 13253.

porque si bien es cierto que se garantiza a los acreedores con el fondo mismo, se puede dar el caso en el que el acreedor sepa que la persona a quien se transferirá el fondo no es un buen gestor en los negocios, lo que terminaría en poner fin al fondo empresarial, por que consideramos conveniente hacer la aclaración en los artículos 16° y 19°.

5. El fondo empresarial al transferirse implica la transmisión de obligaciones y acreencias del negocio, asimismo, abre camino a la sucesión en los contratos, pues el adquirente se hace responsable de toda la carga.
6. Finalmente, se admite el Pacto de No Concurrencia, que implica que el transferente no puede explotar un fondo empresarial que se dedique al mismo giro, en la ciudad o región donde a transferido su fondo por un plazo determinado o determinable. Esto lo explicaremos mejor al tratar el Arrendamiento del fondo empresarial.

## **SECCION TERCERA**

### **ARRENDAMIENTO DEL FONDO EMPRESARIAL<sup>74</sup>**

#### **ARTICULO 22°.- Arrendamiento del fondo empresarial**

Por el arrendamiento, el titular de un fondo empresarial se obliga a ceder temporalmente el mismo a un tercero, para que éste inicie o continúe su explotación, a cambio de una renta convenida.

---

<sup>74</sup> Siempre se suscitan preguntas: en efecto, cuando se arrienda un FE, quién es el empleador, el titular original, (el arrendador) o el titular actual (el arrendatario). El D. Leg. 892 regula la participación en las utilidades: en este caso, de quién, del propietario arrendador o del sucesor arrendatario?. No puede ser del propietario porque éste se quedó sin negocio, sin empresa. Sólo cobra una merced conductiva. La Ley o la jurisprudencia tienen que dar respuesta a estas interrogantes.

### **ARTÍCULO 23º . - Plazo**

El plazo del arrendamiento de duración determinada será libremente pactado por las partes, no resultando de aplicación los límites establecidos en el Código Civil.<sup>75</sup>

### **ARTICULO 24º .- Actos de disposición y sub arrendamiento**

- 24.1 En la explotación del fondo empresarial, el arrendatario puede disponer de los elementos que forman parte del activo circulante en la forma normal y acostumbrada, así como de los frutos que se deriven de dicha explotación.
- 24.2 El arrendatario no puede subarrendar el fondo empresarial o sus elementos sin consentimiento del titular, salvo pacto en contrario.
- 24.3 El plazo del subarrendamiento del fondo o sus elementos debe respetar la duración del arrendamiento.

### **ARTICULO 25º .- Publicidad del contrato de Arrendamiento**

- 25.1 Son de aplicación al arrendamiento y subarrendamiento del fondo empresarial lo dispuesto en los artículos 15, 16, 17º, 18º y 19º.<sup>76</sup>
- 25.2 El arrendatario y el subarrendatario de un fondo empresarial, adicionalmente, deben hacer constar en toda su documentación, incluyendo los contratos celebrados con terceros, comprobantes de pago y correspondencia, su calidad de arrendatario o subarrendatario, respectivamente.
- 25.3 El arrendamiento debe inscribirse en el Registro. Las partes y cualquier tercero con legítimo interés pueden demandar el cumplimiento de esta obligación.

---

<sup>75</sup> Artículo 1688º y demás pertinentes del Código Civil.

<sup>76</sup> Artículos referidos a estados financieros y discrepancias, publicidad de la transferencia, transferencia de obligaciones y acreencias, sucesión en los contratos y transmisión de fondo empresarial con responsabilidad limitada, respectivamente.

25.4 El arrendatario de un fondo empresarial responde siempre con su patrimonio personal y con los bienes del activo del fondo empresarial, por los actos y contratos celebrados para su explotación durante la vigencia del contrato de arrendamiento. Sin perjuicio de lo anterior, los acreedores con contratos celebrados con el arrendador, con la limitación de responsabilidad a que se refiere esta ley, mantienen su derecho a satisfacer sus créditos con cargo a todos los elementos del fondo empresarial.

#### **ARTICULO 26º.- Explotación del fondo empresarial**

El arrendatario debe explotar el fondo empresarial sin alterar su destino y atender normalmente el pago de las provisiones de las materias primas y mercadería.

#### **ARTICULO 27º.- Signos Distintivos**

El arrendatario debe explotar el fondo empresarial bajo los signos distintivos que lo distinguen, salvo pacto en contrario. El arrendador debe cuidar de establecer en el respectivo contrato, penalidades y otras cláusulas convenientes para el cumplimiento de esta obligación.

#### **ARTICULO 28º.- Pacto de No-concurrencia**

Es válido todo pacto de no-concurrencia al mercado por el cual el arrendador o el arrendatario se obligan, por un plazo determinado o determinable, a no establecer o participar en una empresa que pueda competir con el fondo empresarial arrendado.<sup>77</sup>

---

<sup>77</sup> Idem. al artículo 20º en el ámbito de la regulación “Transferencia de Fondo Empresarial”.

## **ARTICULO 29º.- Sucesión en los contratos**

- 29.1 Salvo pacto en contrario, quien arrienda un fondo empresarial sucede al arrendador en los contratos celebrados para su explotación, sin perjuicio del derecho que asiste al tercero contratante de negar su consentimiento a dicha cesión dentro de los treinta días siguientes a la inscripción en el Registro del arrendamiento en referencia. De haberse omitido las formalidades exigidas por el artículo 11º para la transferencia de los fondos empresariales, el derecho de resolución del tercero contratante caduca a los 4 meses de producida la transferencia.<sup>78</sup>
- 29.2 Transcurrido el plazo a que se refiere el párrafo que antecede, surte efectos plenos la cesión de todos los contratos cuyas partes no han ejercido su derecho a la resolución.

## **ARTICULO 30º.- Usufructo y cesión temporal de la explotación del fondo empresarial**

- 30.1 Las normas de esta sección son de aplicación al usufructo y a cualquier otro acto, derecho o contrato que implique la cesión temporal de la explotación de un fondo empresarial.
- 30.2 El acto que conlleva la cesión temporal de un fondo empresarial sin establecer un plazo, se entiende que ha sido celebrado a plazo indeterminado.

### Comentarios a la Sección Tercera del Título III.

1. De acuerdo a lo señalado por María Isabel Tejada<sup>79</sup> el contrato de arrendamiento de fondo empresarial es el acuerdo de voluntades, en virtud del cual, una de las partes, llamada arrendador, se obliga

---

<sup>78</sup> Idem. al artículo 18º en el ámbito de la regulación “ Transferencia de Fondo Empresarial”.

<sup>79</sup> TEJADA ALVAREZ María Isabel; ob cit; pp. 77.

a ceder temporalmente la explotación de un fondo empresarial a otra llamada arrendatario, a cambio de una renta convenida.

2. En el caso del arrendamiento, el arrendatario tendrá a su disposición todos los elementos del activo circulante del fondo empresarial, pero también debe mantener en buen estado de conservación y uso los bienes conformantes del fondo empresarial arrendado, explotándolo sin modificar su destino.
3. También tenemos la prohibición de subarrendar, salvo autorización del arrendador, y con el tope máximo de plazo del arrendamiento, de lo contrario el arrendador tendría problemas.
4. El contrato de arrendamiento debe inscribirse en el Registro, y el arrendatario en cualquier caso siempre responde con su patrimonio personal y con el fondo, por tanto el arrendatario no goza de la responsabilidad limitada.
5. Mucho se ha hablado sobre el Pacto de No Concurrencia, pues se dice que atenta contra la libre competencia en el mercado, generando perjuicio al interés económico nacional; sin embargo, la LME lo permite puesto que, el arrendador se compromete a no hacerle competencia al arrendatario dentro de la ciudad donde se explota ese fondo empresarial. Por ejemplo:

“X” es titular de una empresa que brinda servicio de taxis a domicilio en la ciudad de Lima, arrienda su fondo empresarial a “Y” por un periodo de 5 años.

“X” estará prohibido, entonces, de brindar servicio de taxis a domicilio en la ciudad de Lima, durante la vigencia del contrato de arrendamiento (5 años)

“X” no estará prohibido de instalar un negocio de venta de autos o de cualquier otra actividad que no sea brindar servicio de taxi a domicilio; tampoco estará prohibido de iniciar un servicio de taxis a domicilio en la ciudad de Arequipa, Piura, etc; y tampoco estará

impedido de seguir desempeñando la misma actividad empresarial al término el contrato de arrendamiento<sup>80</sup>.

## **TITULO IV**

### **HIPOTECA DEL FONDO EMPRESARIAL**

#### **ARTICULO 31º.- Hipoteca del fondo empresarial**

- 31.1 El fondo empresarial puede ser hipotecado a fin de garantizar el cumplimiento de cualquier obligación, propia o de un tercero.
- 31.2 La garantía hipotecaria no determina la desposesión del fondo empresarial y otorga al acreedor los derechos de persecución, preferencia y según lo pactado venta judicial o extrajudicial del fondo empresarial hipotecado.

#### **ARTICULO 32º . - Requisitos de validez**

Son requisitos para la validez de la hipoteca del fondo empresarial:

- a) Que afecte el fondo empresarial, el titular o quien esté autorizado para ese efecto conforme a ley.
- b) Que asegure el cumplimiento de una obligación determinada o determinable .
- c) Que el gravamen sea de cantidad determinada o determinable y se inscriba en el Registro.

---

<sup>80</sup> TEJADA ALVAREZ, María Isabel; ob; pp. 108.

**ARTICULO 33º.- Bienes afectados en garantía**

La hipoteca del fondo empresarial comprende todos los elementos del fondo empresarial. El constituyente de la hipoteca puede disponer de los activos fungibles, siempre y cuando éstos sean sustituidos por otros de valor equivalente o, en su defecto, por su valor en dinero.

**ARTICULO 34º.- Pactos que pueden integrar la hipoteca**

Son válidos y registrables los siguientes pactos:

- a) La designación de un interventor, que puede ser el acreedor o un tercero, indicando sus atribuciones y responsabilidades.
- b) Que en caso de incumplimiento del deudor, el acreedor asuma la administración temporal del fondo empresarial.
- c) Que en caso de incumplimiento del deudor, el acreedor se adjudique el fondo empresarial con arreglo a la presente ley.

**ARTICULO 35º.- Incumplimiento de Obligación**

- 35.1 Vencido el plazo sin haberse cumplido la obligación garantizada por la hipoteca, el acreedor puede proceder a la venta judicial o extrajudicial del fondo empresarial.
- 35.2 A falta de pacto de venta extrajudicial, la venta del fondo empresarial se tramita como proceso de ejecución de garantías. La oposición del deudor sólo puede sustentarse en prueba documental que acredite indubitablemente el pago realizado.

**ARTÍCULO 36.- Disminución o Pérdida del Valor del Fondo Empresarial**

Si el fondo empresarial hipotecado pierde valor relativo o total de modo que pueda resultar insuficiente para cubrir la obligación garantizada



mediante la hipoteca, puestos en evidencia con prueba indubitable, se puede pedir el cumplimiento de la obligación, aún cuando no se haya vencido el plazo, salvo que el deudor garantice dicha diferencia a satisfacción del acreedor.

### **ARTÍCULO 37º.- Pacto de Venta Extrajudicial**

Para la venta extrajudicial del fondo empresarial, el titular debe convenirla con el acreedor y otorgar poder especial e irrevocable a éste o a un representante para que venda el fondo empresarial en la forma convenida en el caso de incumplimiento de la obligación. Para tal efecto se debe contar con una tasación de dicho fondo empresarial elaborada con una anticipación no mayor a sesenta días de la fecha de la venta.

### **ARTÍCULO 38º - Poder**

- 38.1 El poder a que se refiere el artículo anterior deberá otorgarse con arreglo a las disposiciones del Reglamento a que se refiere el art. 7.2 de esta Ley y se debe inscribir en la partida registral del fondo empresarial, conjuntamente con la hipoteca; también en su caso, en la partida de la persona jurídica titular del fondo empresarial y en la partida del bien o bienes registrados que forman parte o integran el fondo empresarial. El plazo del poder podrá exceder el previsto en el artículo 153º del Código Civil.
- 38.2 El poder subsiste mientras se encuentre vigente la hipoteca, salvo sustitución del apoderado, para lo cual se requiere de acuerdo previo entre las partes.

### **ARTÍCULO 39º.- Ejecución Extra Judicial<sup>81</sup>**

---

<sup>81</sup> Es el mismo procedimiento que se establece en el Proyecto de Ley de Garantías Mobiliarias: venta por un representante (poder irrevocable) con facultades específicas para actuar en conformidad con lo pactado.

Producido el incumplimiento del deudor, del cual dejará constancia el acreedor mediante carta notarial dirigida al deudor y al representante (apoderado), de ser éste distinto del acreedor, dicho representante (apoderado) procederá a la venta del fondo empresarial hipotecado en la forma convenida. Si el fondo empresarial hipotecado estuviese afecto a hipotecas que tengan mayor rango que aquella que dio lugar a esta venta, el representante (apoderado) deberá consignar a la orden del Juez Civil, sub especialidad Comercial, el importe de la venta del fondo empresarial, dentro de los tres días siguientes al cobro del precio. El juez procede, sin más trámite y bajo responsabilidad, con arreglo al artículo 807° Código Procesal Civil.

#### **ARTÍCULO 40° - Ejecución Judicial**

Si transcurren sesenta días desde la remisión de la carta notarial al deudor y al representante (apoderado) sin que el fondo empresarial hipotecado hubiese sido vendido, podrá solicitarse la ejecución judicial conforme al Código Procesal Civil<sup>82</sup>, salvo que las partes hayan estipulado un plazo distinto para la venta.

#### **ARTÍCULO 41°.- Responsabilidad Civil**

El acreedor es civilmente responsable por la verificación de la existencia, exigibilidad y cuantía de la obligación que origina la venta extrajudicial.

#### Comentarios al Título IV

1. En este título se trata la hipoteca del fondo empresarial, regulada de forma similar a la del Código Civil, pero con ciertas diferencias, como el pacto del venta extrajudicial del fondo empresarial en el

---

<sup>82</sup> Art. 720° y sgts., del CPC.

caso de incumplimiento de obligaciones; que corresponde al los artículos 37°, 38° y 39° de la presente norma. En el caso del artículo 38° que fue tomado del Proyecto de la CRC (art. 36°), el texto que podemos apreciar actualmente fue modificado en virtud al Informe N° 010 -2005-SUNARP-GR/APF, emitido por la Gerencia Registral de la Superintendencia Nacional de Registros Públicos en marzo del presente año, en el cual se señalaba que dicho artículo establecía que en la partida del Fondo Empresarial se inscribe además de la hipoteca, el poder para su venta extrajudicial. En el caso de las personas jurídicas, en atención al principio de especialidad, corresponde inscribirse los poderes en la partida de la persona jurídica y no en la partida del fondo, máxime si el fondo no tiene personalidad jurídica<sup>83</sup>, vulnerándose el principio de especialidad registral.

2. Según el mismo informe, el artículo 34° (tomado del art. 33° del Proyecto de la CRC) referido a los pactos válidos y registrables: la designación de un interventor, que puede ser el acreedor o un tercero, indicando sus atribuciones y responsabilidades; en caso de incumplimiento del deudor, el acreedor asume la administración temporal del fondo empresarial; y que en caso de incumplimiento del deudor, el acreedor se adjudique el fondo empresarial. Se señala que dicho texto daría a entender que de manera independiente a la hipoteca se inscribirían como otros **actos inscribibles** los citados pactos, pese a que forman parte del mismo contrato que da origen a la hipoteca. De acuerdo a la técnica registral el acto inscribible es la hipoteca, en cuyo asiento se podría indicar que deben consignarse dichos pactos, si realmente se trata de una información relevante que interese a los terceros.
3. También tenemos otro problema en el ámbito registral y que fue materia de debate en reiteradas oportunidad que es la vulneración

---

<sup>83</sup> Informe N° 010-2005-SUNARP-GR/APF de fecha 23 de marzo de 2005.

del Principio de Especialidad, como ya lo hemos mencionado anteriormente, puesto que la hipoteca debe inscribirse en la partida del fondo, pero en caso que el contenido del mismo sean bienes inscribibles, pues también deberían inscribirse en la partida de dichos bienes, lo cual elevaría el costo de los derechos registrales, además que como ya hemos mencionado para SUNARP la implementación de este tipo de fondo implicaría una organización y gasto considerable.

#### **4.4. LIBRO III: DEL EMPRESARIO**

##### **TITULO I**

##### **DISPOSICIONES GENERALES**

##### **ARTICULO 42°.- Reconocimiento como Empresario**

- 42.1 La presente ley reconoce como empresario a quien en nombre propio realiza actividad empresarial, de hecho o a través de alguna de las formas previstas por ley.
- 42.2 El empresario puede ser formal o informal. Para los efectos de esta ley se entiende por empresario formal a aquel que esté legalmente constituido como empresario y debidamente acreditado ante la Administración Tributaria Nacional, sin perjuicio del cumplimiento de las demás formalidades que corresponda a sus normas especiales según la actividad a la que se dedique. Por empresario informal se entiende a toda persona natural o ente irregular que ejerce actividad empresarial de hecho sin estar constituido como empresario persona natural con arreglo a esta ley o como

empresario persona jurídica con arreglo a su ley especial y que no se encuentra identificado como contribuyente ante la precitada Administración Tributaria.

- 42.3 Cualquier persona jurídica, tenga o no finalidad lucrativa, puede realizar actividad empresarial.
- 42.4 También se considera que realizan actividad empresarial los contratos asociativos y que tienen potestad para hacerlo, en su caso, las sucesiones indivisas, los cónyuges empresarios y las uniones de hecho acogidas al art. 326° del Código Civil.

#### **ARTICULO 43°.- Presunción del ejercicio de la actividad empresarial**

Se presume el ejercicio de actividad empresarial, cuando el empresario tiene, entre otras e indistintamente, las siguientes características:

- a) Realiza su actividad de modo habitual.
- b) Cuenta con una organización.
- c) Efectúa publicidad de su actividad.
- d) Tiene establecimiento abierto al público.
- e) Solicita su inscripción como contribuyente.

#### Comentarios al Título I

1. La LME reconocerá como empresario tanto a las personas naturales como jurídicas siempre y cuando realicen actividad empresarial tal como la define el artículo 70° de la misma norma :  
" **Es el conjunto de actos y operaciones que lleva a cabo un empresario, directamente o a través de sus representantes y dependientes, para explotar un fondo empresarial**"; además de ello, se debe tomar en cuenta las presunciones señaladas en el artículo 43°.

2. La empresa, como ya lo hemos mencionado en el capítulo anterior, desde ningún punto de vista constituye un sujeto de derechos y obligaciones. Si una persona lleva a cabo una actividad empresarial como “persona natural” y por tanto es titular de un conjunto de bienes que constituyen por ejemplo un fondo empresarial, resulta siendo un empresario.
3. En el caso de que las personas jurídicas, por ejemplo: una sociedad. Luis Fernando Zambrano Ortiz <sup>84</sup> nos dice que “la sociedad no es la empresa sino la persona jurídica titular de la empresa. Indudablemente la sociedad puede desarrollar una actividad o construir un organismo con caracteres inconfundibles de empresa, pero en esta eventualidad, la sociedad adquiere figura de empresario, pero no de empresa. Porque ésta es su titular, la dirige y la administra, sin identificarse con ella”.
4. Una de las innovaciones importantes de la norma es señalar expresamente quienes son empresarios formales y quienes son informales.
5. Pueden realizar actividad empresarial, por tanto ser empresarios: los contratos asociativos, los cónyuges, las uniones de hecho y las sucesiones indivisas.

## **TITULO II**

### **DE LA PERSONA NATURAL QUE REALIZA ACTIVIDAD EMPRESARIAL**

#### **ARTICULO 44°.- Capacidad para ser Empresario**

---

<sup>84</sup> ZAMBRANO ORTIZ, Luis Fernando. A Propósito del Anteproyecto de Ley Marco del Empresariado. En Revista Jurídica del Perú. Año LXII. N° 36. Lima. 2002. pp. XXI

Pueden ser empresarios las personas con capacidad de ejercicio según la legislación civil.

#### **ARTICULO 45°.- Cónyuges Empresarios**

Ambos cónyuges pueden ejercer individualmente actividad empresarial. Dicha actividad se rige por las siguientes normas:

- a) Se presume otorgado el asentimiento del otro cónyuge para tal actividad. En mérito a esta presunción legal, el cónyuge empresario está facultado para realizar todos los actos propios del giro del negocio.
- b) Sin perjuicio del beneficio de excusión a que se refieren los arts. 7.1 y 8° de esta Ley, los bienes propios del cónyuge que ejerce actividad empresarial responden de las deudas empresariales. En caso de ser insuficientes, responden los bienes comunes. En ningún caso responden los bienes propios del cónyuge que no realiza actividad empresarial. Si el cónyuge que no realiza actividad empresarial fuera emplazado para responder por las deudas empresariales, podrá oponerse a tal pretensión, indicando los bienes del otro cónyuge, si los hubiera, que pueden responder por tales deudas.
- c) Los bienes del activo corriente que integran el fondo empresarial pueden ser dispuestos por el cónyuge empresario, sin intervención del otro cónyuge. Es obligatoria la intervención de ambos cónyuges para los actos de disposición del activo fijo así como para las operaciones de tráfico jurídico a que se refieren los artículos 9°, 14°, 22° y 31° de esta Ley.
- d) El cónyuge que no ejerce actividad empresarial, tiene derecho a ser informado permanentemente de la marcha del negocio o empresa; a fiscalizar los estados financieros y a participar de las utilidades si es que las hubiera y se decide su reparto mediante dividendos.

Salvo acuerdo distinto, en caso de impedimento para el ejercicio de la actividad empresarial o de ausencia judicialmente declarada del cónyuge empresario, el otro cónyuge asume automáticamente las atribuciones de aquel.

**ARTICULO 46°.- Administración conjunta de la Empresa por los cónyuges**

- 46.1 Si ambos cónyuges conducen un negocio o empresa común, se presume conferido poder recíproco para el ejercicio de la actividad empresarial.
- 46.2 En la situación descrita, responden por las deudas empresariales, los bienes comunes y en defecto de éstos o en caso de ser insuficientes, los bienes propios de cada uno de los cónyuges.

**ARTICULO 47°.- Pretensiones en relación a la actividad empresarial**

Cualquiera de los cónyuges puede revocar expresamente su consentimiento para que el otro realice actividad empresarial o solicitar la administración de la empresa que pertenece a la sociedad conyugal. Tales pretensiones, así como todas las que garanticen los derechos a que se refiere el presente título se tramitan como proceso sumarísimo. La resolución judicial que ponga fin al proceso así como las que resuelvan medidas cautelares se inscriben en el Registro. Sólo la inscripción confiere efectos frente a terceros.

**ARTICULO 48°.- Convivientes empresarios**

- 48.1 Las disposiciones del presente título son aplicables a los convivientes que realizan actividad empresarial, siempre que



hayan constituido una unión de hecho en los términos previstos en el Código civil.<sup>85</sup>

- 48.2 Los convivientes que no reúnan tales requisitos, se rigen por el régimen de copropiedad.<sup>86</sup>

#### **ARTICULO 49°.- Cónyuges que realizan actividad empresarial bajo el régimen de separación de patrimonios**

- 49.1 Las disposiciones de los artículos 45° al 47° no son de aplicación a los cónyuges que realizan actividad empresarial y cuyo régimen es el de separación de patrimonios. En tal supuesto, el cónyuge responde de las deudas empresariales con el patrimonio que le pertenece.
- 49.2 Los cónyuges a que se refiere el presente artículo, pueden asociarse para el ejercicio de la actividad empresarial actuando en conjunto mediante la celebración de contratos asociativos o constituyendo una persona jurídica.

#### **ARTICULO 50°.- Empresario asistido por familiares**

Salvo pacto en contrario que conste de manera indubitable, cuando en el ejercicio de la actividad empresarial, el empresario reciba la colaboración de sus parientes hasta el segundo grado de consanguinidad, o de su cónyuge o conviviente, se entenderá que se trata de una prestación de servicios de asistencia familiar y no de índole laboral u otra naturaleza.

#### **ARTICULO 51°.- Muerte del Empresario: sucesión indivisa o estipulación testamentaria**

En caso de muerte del empresario, se procederá de la siguiente manera:

---

<sup>85</sup> Artículos 5° de la Constitución Política y 326° del Código Civil.

<sup>86</sup> Artículo 969° a 998° CC.

- 51.1 Los herederos pueden pactar la indivisión total o parcial de la empresa, hasta por un plazo de cuatro años, renovable por plazo indeterminado. Igual plazo puede derivar de estipulación testamentaria. El pacto se inscribe en el Registro. Mientras dure la indivisión, los herederos deben designar un representante común, a quien se le entiende facultado para la conducción del negocio o empresa y para la celebración de actos ordinarios correspondientes al giro social.<sup>87</sup>
- 51.2 Vencido el plazo de la indivisión en caso de sucesión intestada o concluido el plazo de la indivisión en caso de sucesión testamentaria, los herederos pueden optar:
- a) Por inscribir el fondo empresarial bajo el régimen de copropiedad y designar al administrador
  - b) Por constituir una persona jurídica que se convierta en titular del fondo empresarial heredado.
  - c) Por transferir el fondo empresarial a una persona natural o jurídica
  - d) Por liquidar el negocio o empresa, adjudicándose el patrimonio remanente entre los herederos. En tal supuesto, y si el fondo empresarial es con responsabilidad ilimitada, deberá definirse la forma de pago de los pasivos o su adjudicación a cada uno de los causahabientes.
- 51.3 Si los herederos no convienen un pacto de indivisión y/o no adoptan alguna de las opciones referidas, podrán continuar operando como un empresario de hecho pero en este caso responderán personal, solidaria e ilimitadamente, por las deudas empresariales.

---

<sup>87</sup> Idem. que art. 62º: Sucesión Hereditaria en caso de EIRL, Ley 21621. Ver además, art. 17º del D. Leg. 728: 1 año, trabajador con herederos del empresario. Caso de herederos que no desean continuar con la empresa.

- 51.4 Si no existen herederos, vaca la herencia en la forma prevista en el Código Civil.<sup>88</sup>

#### Comentarios al Título II

1. En este título se tratan temas muy diversos como la capacidad para ser empresarios, los cónyuges empresarios, la muerte del empresario.
2. En el caso de la capacidad para ser empresario, en el artículo 44° se señala: ***"Pueden ser empresarios las personas con capacidad de ejercicio según la legislación civil"***. Este artículo ha sido modificado hasta llegar a una posición uniforme. Por ejemplo, en el artículo 42° del Proyecto de la CRC se indicaba que podían ser empresarios: las personas mayores de dieciocho años, los mayores de 12 y menores de 18 años, cuyos padres o tutores autoricen notarialmente la realización de actividad empresarial y, los sujetos de capacidad restringida que no están privados de discernimiento; estableciéndose una serie de requisitos judiciales para poder ponerse en práctica. La propuesta alternativa de la C. de C. En su artículo 39° mencionaba que podían ser empresarios las personas que hayan cumplido los dieciocho años de edad, que tienen plena capacidad de ejercicio de sus derecho civiles, salvo las excepciones de incapacidad absoluta y relativa que regula el Código Civil.

En el Documento Preliminar o Consolidado de la Ley Marco del Empresariado realizado este año, se optó por el siguiente texto: ***"Pueden ser empresarios las personas que han cumplido dieciocho años de edad y que tienen plena capacidad de ejercicio de sus derecho civiles. Una ley especial dictará las normas pertinentes para regular la calidad de empresario de los mayores de doce y menores de dieciocho años de edad y***

---

<sup>88</sup> Artículo 830° del CC.

**de las personas sujetas a capacidad restringida que no están privadas de discernimiento”.** <sup>89</sup> Pues se creyó conveniente que una ley especial era la adecuada para regular estos temas. Finalmente en el Dictamen de la ley encontramos la última versión de está artículo.

Pensamos que siendo parte de nuestra realidad el tema de personas con capacidad restringida o menores de edad que realizan actividad empresarial, es necesario regular el tema, para poder darles un campo de protección, y una de las puertas para hacerlo, seria incluirlo dentro de la LME.

3. En el caso de los cónyuges empresarios, se indica que pueden realizar individualmente actividad empresarial, de tener deudas, se responde con los bienes de la empresa y si no alcanza, entran a tallar los bienes propios del cónyuge que realiza actividad empresarial. Si los cónyuges realizan actividad empresarial de forma conjunta, ambos responderán por la deudas.

Asimismo, si bien es cierto que el cónyuge empresario puede disponer por si sólo del activo corriente que integra el fondo empresarial, no puede hacer lo mismo con el activo fijo, pues es obligatoria la intervención de ambos cónyuges para los actos de disposición, así como para las operaciones de tráfico jurídico tales como constituir derechos reales de garantía (prenda, anticresis, etc), transferencia o traspaso, arrendamiento e hipoteca.

Por otro lado, se regula, como ya hemos mencionado la administración conjunta de los cónyuges, convivientes y quienes están sujetos al régimen de separación de patrimonios.

También, se regula a los empresarios asistidos por familiares.

4. Finalmente, tenemos el caso de la muerte del empresario, es decir, las normas de conducta que deben observar los herederos, así como las distintas opciones que le ofrece la ley.

---

<sup>89</sup> Artículos 43° y 44° CC

### **TITULO III**

## **DE LA PERSONA JURÍDICA QUE REALIZA ACTIVIDAD EMPRESARIAL**

### **SECCION ÚNICA**

### **DISPOSICIONES GENERALES**

#### **ARTICULO 52°.- Aplicación supletoria**

- 52.1 Cualquier persona jurídica, puede realizar actividad empresarial. La legislación especial y supletoriamente el Código Civil rige su funcionamiento.
- 52.2 Quienes constituyen una persona jurídica con el fin de realizar una actividad empresarial, trasladan a aquella sus derechos y obligaciones referidos a dicha actividad, adquiriendo la persona jurídica la calidad de empresario.

### **TÍTULO IV**

## **EMPRESA INDIVIDUAL DE RESPONSABILIDAD LIMITADA**

#### **ARTÍCULO 53°.- Constitución de la persona jurídica**

- 53.1 El empresario individual, puede realizar también actividad empresarial a través de la constitución de una persona jurídica cuyo patrimonio es distinto al de su titular. El patrimonio está constituido por los bienes que aporta al momento de su constitución. No se admite el aporte de servicios.
- 53.2 Las personas naturales y las personas jurídicas<sup>90</sup> pueden constituir o ser titulares de Empresas Individuales de Responsabilidad Limitada. Para el caso de las personas jurídicas reconocidas en el Código Civil, se requiere la aprobación expresa de los órganos de gobierno de mayor jerarquía o autoridad, según lo dispone la legislación civil, salvo inobjetable e indiscutible delegación de facultades.
- 53.3 Las Empresas Individuales de Responsabilidad Limitada, salvo lo dispuesto en los párrafos precedentes, se rige por la Ley 21621 y disposiciones modificatorias y complementarias.

#### Comentarios a los Títulos III y IV

1. Hemos querido comentar ambos títulos debido a que se encuentran muy ligados.
2. Respecto a la Empresa Individual de Responsabilidad Limitada, se ha optado por no legislarla específicamente y regirse por la Ley 21621; en el Proyecto de CRC se regulaban todos los aspectos de la EIRL pues la idea era derogar la Ley 21621. Sin embargo, en la Propuesta Alternativa de la C. de C., siguiendo con su idea de Ley Marco de principios generales creyeron conveniente elaborar un principio genérico que remitiera a la norma pertinente. Si bien es

---

<sup>90</sup> Este es un cambio substancial que producirá efectos jurídicos y socio-económicos, insospechados. En efecto, la Ley 21621, Ley de la Empresa Individual de Responsabilidad Limitada, promulgada y publicada en 1976, en su artículo 4.-, sólo permitía que las personas naturales pudieran constituir o ser titulares de las denominadas EIRLs. Con esta Ley, todas las personas jurídicas, llámense Asociaciones (Clubes departamentales, sociales, deportivos, culturales, etc.) Fundaciones, Comités, ONGs, Cooperativas, Comunidades Nativas, las mismas EIRLs, las Sociedades Mercantiles y las Sociedades Civiles, etc. etc., podrán constituir EIRLs.

cierto, el Documento Preliminar o Consolidado que se elaboró al inicio de la consultoría, se inclinaba a la posición de la CRC luego de una reflexión más profunda, y de hacer varias consultas, se coincidió con la Cámara de Comercio que la estructura planteada rompería con el acuerdo que la ley Marco sólo tuviera “principios generales

3. Por otro lado, respecto a la E.I.R.L., en el Documento Preliminar o Consolidado se planteó cambiarle la denominación por la Empresario Individual con Responsabilidad Limitada puesto que se entiende que el sujeto de derecho es el empresario y la empresa es el objeto, por tanto, debía modificarse la misma. La Cámara de Comercio sostuvo que la E.I.R.L. es un sujeto de derecho desde que la ley le atribuye personería jurídica, aunque no discrepan del todo, dado que en los conceptos del derecho empresarial moderno la E.I.R.L. es un empresario.
4. Una de las innovaciones más destacables que tiene esta norma es que la E.I.R.L. puede ser constituida no sólo por personas naturales sino también por jurídicas. Como sabemos la Ley 21621 del año 1976 excluye a las personas jurídicas de ser titulares de la una E.I.R.L. Sin embargo, esto es cuestionable, ya que la E.I.R.L. se crea con la finalidad de propiciar que las personas naturales ingresen en el ámbito empresarial, y hasta ahora, no sabemos que tan conveniente sea que las personas jurídicas vulneren este campo de las personas naturales.

#### **4.5. LIBRO IV: DE LOS CONTRATOS ASOCIATIVOS**

##### **TITULO I**

## **DISPOSICIÓN GENERAL**

### **ARTICULO 54º.- Definición**

- 54.1 El contrato asociativo, tal como lo prevé el art. 438º de la Ley General de Sociedades N° 26887, es aquel que crea y regula relaciones de participación e integración en negocios determinados, en interés común de los intervinientes, generando así una actividad empresarial distinta a la propia de cada una de las partes.
- 54.2 Los contratos asociativos de Asociación en Participación y Consorcio se regulan por las disposiciones de los arts. 438º a 448º de la Ley General de Sociedades N° 26887.

### Comentarios al Título I

1. La Ley General de Sociedades en su artículo 438<sup>91</sup>, define a los contratos asociativos como una serie de contratos que nacen propiamente de la actividad comercial y de la necesidad de agentes inversores o participantes; son una alternativa al problema que regularmente ocasiona la constitución de una empresa, en tanto que la misma no necesita más formalidad que la suscripción de un contrato en el que las partes determinen sus derechos y obligaciones.
2. Este artículo 54 nos remite a la Ley General de Sociedades, indicando que todo lo que tenga que ver con los contratos asociativos deberá regularse por aquella norma, lo que incluiría los contratos de asociación en participación y consorcio regulados en los artículos 440º a 448º.

---

<sup>91</sup> Artículo 438º: "Se considera contrato asociativo aquel que crea, regula relaciones de participación e integración en negocios o empresas determinadas, en interés común de los intervinientes. El contrato asociativo no genera una persona jurídica, debe constar por escrito y no está sujeto a inscripción en el Registro.



3. Debemos señalar que en principio cuando se realizó la Primera Fusión de los textos del la CRC y la C de C, se prefirió la primera pues lo que hacía era trasladar todos los artículos de los contratos de asociación en participación y consorcio a la LME; sin embargo, luego de varias revisiones y con las sugerencias de la Cámara de Comercio de Lima para guardar la idea de Ley Marco sólo como texto de Principios Generales se sugirió eliminar el articulado y precisar que los artículos pertinentes de la Ley General de Sociedades son aplicables a toda clase de empresas.<sup>92</sup> No debemos olvidar que el proyecto de CRC incluía el contrato de Riesgo Compartido o Joint Venture, sin embargo, desde un principio fue retirado debido que se considera que es un contrato que si bien es cierto tiene importantes alusiones en el ámbito minero y pesquero, aún debe crecer y desarrollarse, punto en el que la Cámara de Comercio estuvo de acuerdo.

#### **4.6. LIBRO V: DE LA CONTABILIDAD**

##### **TITULO I**

##### **DISPOSICIÓN GENERAL**

##### **ARTÍCULO 55º.- Obligatoriedad**

- 55.1 Todo empresario está obligado a llevar cuenta y razón de sus operaciones y a tener una contabilidad organizada sobre una base contable uniforme de la que resulte un cuadro verídico de su actividad empresarial y una justificación clara de todos y cada uno

---

<sup>92</sup> Documento P/313 05.05/GL del 25 de mayo del 2005. Cámara de Comercio de Lima. Dirigido por la Cámara de Comercio de Lima a la Sub Comisión de Estudio y Análisis de la Ley Marco del Empresariado el Congreso de la República.

de los actos susceptibles de registro contable, los mismos que deben sustentarse con la documentación respectiva.

55.2 Opcionalmente podrá llevar una contabilidad por fondo empresarial, es decir, por cada empresa o actividad empresarial que considere necesario diferenciar, siempre que las integre al final del ejercicio.

55.3 El empresario llevará los libros y registros establecidos por norma legal expresa, en idioma castellano y expresados en moneda nacional<sup>93</sup>, sin enmendaduras ni espacios en blanco.

### Comentarios al Título I

1. Este artículo es meramente declarativo y señala las obligaciones que deben seguir el o los empresarios a fin de tener en regla su contabilidad, es decir, llevar cuenta y razón de todos su actos para tenerla de forma ordenada.
2. También señala que se puede llevar de forma separada la contabilidad de los fondos empresariales, pero integrándose al final del ejercicio, lo que tiene que ver más con las normas tributarias.

## **TITULO II**

### **LIBROS, REGISTROS CONTABLES Y SISTEMAS CONTABLES**

#### **ARTÍCULO 56º.- Clasificación de los libros y registros contables**

Los libros y registros contables se clasifican en principales y auxiliares, según la actividad empresarial que desarrolle el empresario. En los primeros se registra el resumen de todas las operaciones propias de la actividad empresarial, mientras que en los segundos se registra el detalle

---

<sup>93</sup> Se puede llevar en moneda extranjera previa sustentación del motivo de ella y licencia concedida por autoridad competente (SUNAT).

de cada uno de los conceptos consignados en los libros y registros principales, utilizando los sistemas que admite la ley.

### **ARTÍCULO 57º.- Libros y registros contables**

57.1 Son libros y registros contables los siguientes:

- a) Inventarios y balances.
- b) Diario.
- c) Mayor.
- d) Otros que se determine por norma legal especial.

57.2 Los libros y registros contables, pueden ser llevados manualmente, a través de sistemas mecanizados, computarizados u otras formas que permita la Ley.

57.3 La obligación de llevar libros y registros se determina por norma legal expresa. Sin embargo, el empresario puede, además, llevar los libros y registros que estime conveniente.

### Comentarios al Título II

1. Estos artículos nos señalan los tipos de registros y libros contables que son los principales y auxiliares; cuales y son y la forma como pueden llevarse: manualmente, mecanizados, computarizados o cualquier forma que la ley no prohíba.

## **TITULO III**

### **FORMALIDADES DE LOS LIBROS Y REGISTROS CONTABLES**

## **ARTÍCULO 58º.- Intervención de Contadores**

El Empresario lleva los libros y registros contables con intervención de Contador Público Colegiado<sup>94</sup> habilitado por el colegio respectivo, o mercantil registrado en el Instituto de Contadores del Perú, éste último, con las limitaciones que señala la ley.

## **ARTICULO 59º.- Formalidad de los libros, y registros e información contenida ellos.**

- 59.1 Los libros y registros deben ser encuadernados y foliados correlativamente, en forma simple o doble, y legalizados por Notario o Juez de Paz donde no hubiere notario, o por el funcionario de la entidad que señale la ley, quien llevará un Registro de Legalización de apertura de libros.
- 59.2 El empresario que lleve su contabilidad a través de sistemas mecanizados, debe proteger sus sistemas, programas, soportes magnéticos o soportes portadores de microformas grabadas, así como sus archivos y llevar copias de seguridad de los mismos.
- 59.3 Para efectos de esta ley, los estados financieros que se insertan en Libros o registran en medios mecánicos o informáticos son el Balance General y el Estado de Ganancias y Pérdidas; éstos se preparan y presentan de acuerdo a los principios de contabilidad generalmente aceptados los cuales incluyen las normas internacionales de contabilidad, NICs, oficializadas por el Consejo Normativo de Contabilidad<sup>95</sup>.

---

<sup>94</sup> Ley 13253 de la profesión del Contador Público.

<sup>95</sup> Resultaba conveniente hacer la precisión expuesta en este párrafo 59.3. Conste que cosa muy parecida se encuentra en el art. 223º y en la Cuarta Disposición Final de la Ley General de Sociedades N° 26887.

**ARTÍCULO 60º.- De la legalización de libros y registros contables**

- 60.1 La legalización consiste en una constancia puesta en el primer folio útil del Libro o registro, o primera hoja suelta, con los datos e información que dispone la Ley del Notariado.
- 60.2 Cada folio debe llevar un sello o medio similar de quien lo legaliza.

**ARTICULO 61º.- Oportunidad de legalización**

La legalización se efectúa en forma previa a la anotación de las operaciones en los libros y registros, sea el sistema de contabilidad manual, mecanizado o computarizado, dentro de los plazos establecidos en las normas legales expresas.

Comentarios al Título III

1. En este título encontramos todas las formalidades a seguir para llevar adecuadamente los libros y registros contables, debiendo intervenir un contador público colegiado; además, los libros deben ser foliados, encuadernados y legalizados por un Notario Público o Juez de Paz de no existir notario en esa localidad.
2. Por otro lado, también nos habla de la protección con la que se debe contar si los libros y registros van a ser llevados de forma mecanizada o computarizada, para poder evitar la pérdida de información.

**TITULO IV**

**INSPECCIÓN, RESERVA Y EXHIBICIÓN DE LIBROS Y REGISTROS CONTABLES**

### **ARTÍCULO 62º.- Inspección y fiscalización**

Los libros, registros y sus documentos sustentatorios están sujetos a inspección o fiscalización por la autoridad administrativa competente, en el domicilio fiscal del empresario, de conformidad con las normas legales. Solo puede disponerse su traslado, sustracción o incautación por mandato judicial.<sup>96</sup>

### **ARTÍCULO 63º .- Reserva y exhibición de los libros y registros contables**

- 63.1 No puede disponerse, a instancia de parte, el otorgamiento de información, entrega o reconocimiento general de los libros, registros, correspondencia y demás documentos sustentatorios de la contabilidad y estados financieros del empresario, excepto en los casos de liquidación, sucesión universal o quiebra.
- 63.2 Sólo puede disponerse la exhibición judicial de los libros, registros y sus documentos sustentatorios, a instancia de parte o de oficio, cuando el empresario a quien pertenezcan tenga interés evidente o responsabilidad legal en el asunto en que proceda la exhibición.

### Comentarios al Título IV

- 1 Este Título se refiere a toda la información que posee el empresario sobre sus negocios, sólo la autoridad administrativa (SUNAT) puede revisar y fiscalizar la documentación en cualquier momento, pues es la única con mandato de la ley para hacerlo, en caso que exista documentación que sea necesario incautar, solo podrá hacerse mediante una orden judicial, lo mismo ocurre en lo que respecta a la exhibición de información a instancia de parte.

---

<sup>96</sup> Artículo 2º inciso 10 de la Constitución Política.

## **TITULO V**

### **CONSERVACIÓN DE LIBROS Y REGISTROS CONTABLES**

#### **ARTÍCULO 64º .- Conservación de los libros y documentos**

Los empresarios, sus sucesores, el liquidador o en su caso, la Junta Liquidadora<sup>97</sup>, son responsables de la conservación de los libros, registros, correspondencia y los documentos sustentatorios de la contabilidad y estados financieros hasta cinco años contados a partir de la ocurrencia del hecho o la emisión del documento, salvo disposición contraria de la ley.

#### Comentarios al Título V

1. Los empresarios y los liquidadores son responsables de la conservación de los libros y registros hasta cinco años, contados a partir de la ocurrencia del hecho o emisión del documento. De no guardar los libros por el periodo establecido en la ley, incurren en responsabilidad.

### **4.7. LIBRO VI: DE LOS CONSUMIDORES Y USUARIOS**

## **TÍTULO ÚNICO**

### **DISPOSICIONES GENERALES**

---

<sup>97</sup> Puede ser solamente “un liquidador”, no precisa de Junta Liquidadora según lo prevé al segundo párrafo los artículos 421º y 437º de la Ley General de Sociedades N° 26887.

**ARTÍCULO 65°.- Defensa de los consumidores y usuarios**

El Estado defiende el interés de los consumidores y usuarios, en armonía con lo establecido al respecto por la Constitución Política. Para tal efecto, garantiza el derecho a la información sobre los bienes y servicios que se encuentran a su disposición en el mercado. Así mismo, vela en particular por la salud y seguridad de la población.

**ARTÍCULO 66°.- Destinatario final o intermediario**

La producción, transformación, comercialización de bienes o prestación de servicios puede tener como destinatario a la persona natural o jurídica, e incluso a un contrato asociativo, en calidad de consumidor o usuario final o intermediario. La ley de la materia los califica en la forma debida.

**ARTÍCULO 67°.- Contraparte de la libertad empresarial**

Los consumidores o usuarios son contraparte esencial del empresario en el ejercicio de la actividad empresarial. Por consiguiente, ésta no sólo debe sustentarse en las libertades empresariales sino en las garantías necesarias que limiten su abuso y garanticen los derechos del consumidor o usuario.

Comentarios al Título Único

1. Los consumidores y usuarios, son las personas naturales o jurídicas que adquieren, utilizan o disfrutan como destinatarios finales, productos o servicios. Teniendo los siguientes derechos:
  - A la información
  - A la salud y seguridad
  - A la libre elección



- A la protección de los intereses económicos
  - A la igualdad de trato
  - A la educación
  - A ser representado en las reclamación
  - A la reparación de los daños
  - Al medio ambiente sano
  - A la tutela jurídica.
2. En muchos casos la libertad empresarial se ejerce de forma arbitraria y abusiva.
  3. A fin de poner límites a los excesos de la libertad empresarial o al mal uso de dichas libertades, el Estado defiende el interés del consumidor y usuario en general y en especial del consumidor y usuario final, lo cual se encuentra garantizado no sólo en esta norma y en el artículo 65° de la Constitución Política sino en la Ley de Protección al Consumidor, Decreto Legislativo 716.
  4. También se nos señala quienes pueden ser los consumidores o usuarios finales de los bienes y servicios, señalando a las personas naturales, jurídicas y hasta contratos asociativos.
  5. Cómo lo hemos señalado anteriormente, al comentar el artículo IV del Título Preliminar, el límite de la libertad empresarial son los consumidores y usuarios, por tanto, por el término “libertad” no debe entenderse que es ilimitada, sino que se respeta el ámbito de acción empresarial sin perjudicar a los destinatarios finales de los bienes y servicios.

#### **4.8. LIBRO VII: DE LOS ORGANISMOS PRIVADOS PROMOTORES DE LA ACTIVIDAD EMPRESARIAL**

##### **TÍTULO ÚNICO**

## **DISPOSICIONES GENERALES**

### **ARTÍCULO 68°.- Promoción de organizaciones privadas**

El Estado promueve, apoya y facilita la creación, formalización, regularización y desarrollo de organizaciones privadas de la actividad empresarial a nivel nacional, delegándoles facultades que consoliden su desarrollo institucional.

### **ARTÍCULO 69°.- Reconocimiento**

El Estado reconoce a las Cámaras Empresariales Regionales, Departamentales, Provinciales y Distritales, como las organizaciones principales de su jurisdicción encargadas de registrar y certificar los usos y costumbres mercantiles. Son colaboradoras cercanas de las autoridades del medio, en particular del de Justicia, tanto ilustrando a los magistrados en las materias que les fueren consultadas como prestando su cooperación administrando justicia vía la Ley de Arbitraje y a través de otros medios alternativos para la resolución de los conflictos conexos a la actividad empresarial<sup>98</sup>.

### Comentarios al Título Único

1. El Estado debe apoyarse en la búsqueda de desarrollo económico del país, en los agentes propios de la actividad empresarial privada y en sus organizaciones gremiales representativas (Cámaras de Comercio y demás organizaciones empresariales), promoviendo la consolidación y participación constante, como elementos importantes de la sociedad civil, delegando en ellas funciones y facultades necesarias para facilitar e impulsar la

---

<sup>98</sup> Condordar con el art. 7° del Título Preliminar

actividad empresarial, su calidad y eficiencia, en atención a la demanda interna y externa, como un mecanismo de alcanzar el desarrollo económico integral, descentralizado y de efectiva respuesta a la globalización de la economía.

2. Las Cámaras de Comercio serán de gran apoyo a los magistrados, pues en el este artículo se ratifica lo señalado en el artículo VII del Título Preliminar de la presente ley que señala que los jueces pueden pedir opinión a las Cámaras de Comercio a fin de mejor resolver sobre aspectos que desconozcan y que esta información que se brinde será meramente ilustrativa; con ello se da pie a que las resoluciones judiciales sean fundamentadas con el conocimiento suficiente en la materia empresarial. Esto debemos concordarlo con el artículo VII del Título Preliminar.

#### **ARTICULO 70°.- Definiciones**

Los términos señalados a continuación tienen en la presente ley los alcances que se indican:

#### **GLOSARIO**

1. **Actividad Empresarial.-** Es el conjunto de actos y operaciones que lleva a cabo un empresario, directamente o a través de sus representantes y dependientes, para explotar un fondo empresarial.
2. **Empresario.-** En principio, es la persona natural o jurídica que explota un fondo empresarial por cuenta propia y asume el riesgo de la actividad empresarial. La presente ley, sin embargo, incluye a quien de hecho explota un fondo empresarial con prescindencia de la forma y los requisitos prescritos por ésta o las leyes especiales que resulten aplicables. En efecto, en esta ley se alude al

empresario formal y al informal; al que persigue fines de lucro y al que no persigue fines de lucro; a la realizada por contratos asociativos y en su caso, sucesiones indivisas; finalmente a la actividad empresarial que pueden realizar cónyuges empresarios y “uniones de hecho”.

3. **Fondo Empresarial.-** Es el conjunto de elementos, bienes y derechos organizados por una ó más personas naturales o jurídicas, destinado a la producción o comercialización de bienes o a la prestación de servicios, el cual una vez registrado tiene la naturaleza jurídica de un patrimonio autónomo otorgando a su titular el beneficio de excusión respecto del resto de su patrimonio.

Una misma persona puede ser titular de varios fondos empresariales y a su vez un solo fondo empresarial puede tener como titulares a varias personas.

#### Comentarios al Glosario

1. Respecto a las definiciones puestas en este artículo, consideramos que las de empresario y fondo empresarial debieron ser ubicadas en un artículo al inicio de cada uno de los libros referido a estas instituciones.
2. También creemos conveniente señalar, que en este artículo es conveniente agregar las definiciones de las siguientes figuras jurídicas: beneficio de excusión y responsabilidad social.

#### **4.9. DISPOSICIONES COMPLEMENTARIAS Y DEROGATORIAS; DISPOSICIÓN FINAL**

## **DISPOSICIONES COMPLEMENTARIAS Y DEROGATORIAS**

**PRIMERA.-** El Ministerio de Justicia en el plazo máximo de 180 días reglamentará la presente Ley, a cuyo fin designará una Comisión que deberá integrarse con dirigentes de los gremios empresariales, profesionales e instituciones afines, tales como CONFIEP, PYMES, ADEX, Cámara de Comercio de Lima, SUNARP y otros, y juristas de reconocida experiencia en el ramo del Derecho Comercial, Registral y Empresarial, quienes redactarán el correspondiente proyecto.

**SEGUNDA.-** Precísase que toda la legislación especial de índole comercial empresarial vigente como la Ley General de Sociedades, Ley de Títulos Valores, Ley General de Transporte Terrestre, Ley de Protección al Consumidor, Normas de la Publicidad en Defensa del Consumidor, Ley del Mercado de Valores, Ley General del Sistema Concursal y reciente Ley de Promoción y Formalización de la Micro y Pequeña Empresa N° 28015; así como las que están pendientes de estudio, debate y aprobación, tales como la Ley de Garantías Mobiliarias, Ley del Contrato de Seguro, Ley de Navegación y Comercio Marítimo y Ley de Comercio Electrónico, se ubican dentro del marco de la presente Ley.

**TERCERA.-** La Transferencia de Créditos No Endosables que regula el Código de Comercio en sus artículos 342° y 343° queda normada, a partir de la fecha, por las disposiciones sobre Cesión de Derechos que prescriben los artículos 1206° al 1217° del Código Civil. El Contrato de Prenda reglado por los artículos 315° a 319° del Código de Comercio se regirá por los artículos 1055° a 1090° del Código Civil. Finalmente, el Contrato de Cuenta Corriente Mercantil ordenado por los arts. 563° a

578° del Código de Comercio quedan incorporados como artículos 1620°A a 1620° P del Código Civil.

**CUARTA.-** Queda derogado el Código de Comercio de 1902 excepto los Contratos de Agencia y Comisión Mercantil a que se refieren los arts. 88° a 115° y 237° a 296° respectivamente; el Contrato de Seguros regulado por los arts. 375° a 429°; y el Libro III sobre Comercio Marítimo.

**QUINTA.-** Queda derogada la Ley N° 2259 sobre Traspaso de Establecimientos Comerciales o Industriales. Precísase que el contenido del Decreto Ley N° 21621 sobre la Empresa Individual de Responsabilidad Limitada así como los artículos 438° a 448° de la Ley General de Sociedades N° 26887 sobre Contratos Asociativos, son aplicables a la presente Ley Marco del Empresariado según puede advertirse de sus artículos 53.3 y 54.2.

**SEXTA.-** Entiéndase por transferencia de fondo empresarial toda mención en la legislación vigente a traspaso, transferencia o venta de negocio, empresa, fondo de comercio o similares.

**SÉTIMA.-** Las sumillas de los artículos no forman parte de los mismos. No deben utilizarse para su interpretación<sup>99</sup>.

**OCTAVA.-** Los empresarios iniciarán su actividad empresarial al momento de obtener su número de identificación tributaria, salvo que por decisión o acuerdo distinto, se haya manifestado, de acuerdo a ley, que ocurrirá en fecha posterior. El número asignado será el mismo que se utilizará para su identificación en todos los registros del Estado. Salvo las excepciones previstas en la Ley 26935, ninguna institución pública o

---

<sup>99</sup> Hay quienes sugieren retirar esta norma. Lo mismo se puso en la primera disposición final de la Ley General de Sociedades 26887 y en la primera disposición final de la Ley de Títulos Valores 27287 y no sólo nadie lo consideró incorrecto sino que no se ha conocido que ello haya causado algún malestar o enojo. Es una precisión orientada a evitar que algún magistrado pueda interpretar la norma a partir del título o sumilla, cuando éste es meramente referencial o indicativo. Eso es todo.

privada exigirá la obtención de algún registro adicional para el inicio de sus actividades.

**NOVENA.-** Los derechos adquiridos de conformidad con las normas de las instituciones y contratos regulados por el Código de Comercio que se deroga con la presente ley, serán exigibles con arreglo a ellas, toda vez que fueron contraídas durante su plena vigencia.<sup>100</sup> Las acciones judiciales promovidas hasta antes de la vigencia de la presente ley y amparadas en el Código de Comercio derogado, seguirán su trámite hasta su culminación con sujeción a dichas normas.

Comentarios a las ocho disposiciones complementarias.

1. La primera Disposición Complementaria y Derogatoria se refiere al reglamento que deberá elaborarse en coordinación con la Cámara de Comercio, SUNARP, CONFIEP, ADEX, entre otras instituciones, así como también con la ayuda de reconocidos expertos del Derecho Comercial; sin embargo, existe un tema que preocupa y es el Registro del Fondo Empresarial, ya que al ser una nueva figura que se insertará en nuestra legislación, se creará todo un mecanismo registral que lo va a respaldar, por ello, debe regularse de forma muy cuidadosa, a fin de evitar problemas futuros.
2. La LME será una norma matriz, a la que pertenecerán todas las normas comerciales como la Ley General de Sociedades, Ley de Títulos Valores, Ley General del Sistema Concursal, Ley de Protección al Consumidor, etc. Todas estas normas están contenidas en la LME y tendrán su respaldo.
3. Se señalan los contratos a regirse por las normas del Código Civil: la Transferencia de Créditos No Endosables y la Prenda, que ya

---

<sup>100</sup> Hemos creído conveniente agregar este párrafo para evitar eventuales perjuicios a derechos generados o adquiridos con ocasión de la normativa contractual que con la presente ley se deroga.

cuenta con un anteproyecto de ley propio que debe ser impulsado a la brevedad; asimismo se señala el traslado del Contrato de Cuenta Corriente Mercantil al Código Civil.

4. El Código de Comercio se deroga parcialmente, esto porque no puede dejarse sin efecto los Contratos de Agencia y Comisión Mercantil; el Contrato de Seguros y el Libro III sobre Comercio Marítimo. Por este motivo, debemos esforzarnos más, a fin que las normas sobre estos temas sean impulsadas. Hemos señalado más de una vez en este trabajo que existen anteproyectos publicados sobre dos de los contratos mencionados, que datan de los años 1998 y 1999, por lo que solo quedaría el Contrato de Agencia y Comisión Mercantil por regular.
5. Como se ha señalado antes, el proyecto de CRC regulaba completamente la E.I.R.L. y los Contratos Asociativos, en el caso del proyecto de C de C sólo se mencionaba que se regían por las normas de la materia; creemos que es acertado este último punto pues no era necesario transferir los artículos tanto de la Ley 21621 sobre E.I.R.L. ni de la 26887 de Sociedades, puesto que en ellas se encuentran debidamente normados, sólo se hace la indicación que a tales figuras les es aplicable la LME.
6. Por último, los derechos nacidos de los contratos del Código de Comercio que con esta LME se derogan, son absolutamente exigibles con arreglo a las normas que les sirvieron de sustento a la fecha en que tales obligaciones fueron contraídas.

## **DISPOSICIÓN FINAL**

**UNICA.-** La presente ley entra en vigencia a los 30 días posteriores a la publicación en el Diario Oficial ‘El Peruano’ del Reglamento indicado en la Primera Disposición Complementaria.



## **CAPITULO V**

# **LEGISLACIÓN COMPARADA**

La legislación extranjera, ha desarrollado de diversos modos las figuras contenidas en la LME, en su mayoría, se ha hecho a través de Códigos de Comercio, salvo en el caso de Italia que lo hizo a través de su Código Civil.

En este capítulo nos referiremos a los aspectos más importantes encontrados en tanto en los Códigos de Comercio extranjeros y que se relacionan con las figuras contenidas en la LME; asimismo, indicaremos algunas leyes especiales que regulan sobretudo el Fondo Empresarial, Fondo de Comercio, Hacienda o Establecimiento Comercial, según se le conoce en los diferentes países.

## 5.1. Argentina

Este Código de Comercio inicia en su Libro I “De las Personas del Comercio” , Título I “De los Comerciantes” , Capítulo I “De los Comerciantes en General y de los Actos de Comercio”, cuyo artículo 1° define a los comerciantes como ***“todos los individuos que, teniendo capacidad legal para contratar, ejercen de cuenta propia actos de comercio, haciendo de ello profesión habitual”***

Del artículo 2° al 6° podemos encontrar quienes tienen o no las calidades de comerciante, por ejemplo, las personas que hacen profesión de la compra o venta de mercaderías, el que compra y hace fabricar mercaderías para vender por mayor o menor, los libreros, merceros y tenderos de toda clase que venden mercancías que no han fabricado,

En el artículo 3° tenemos a los comerciantes por menor que venden por metros o litros; en las que se pesan, por menos de 10 kilogramos, y en las que se cuentan por bultos sueltos.

En el artículo 4° tenemos a los negociantes que se emplean en especulaciones en el extranjero, como los que limitan su tráfico al interior del Estado, ya se empleen en un solo o en diversos ramos del comercio al mismo tiempo.

Uno de los aspectos relevantes es también la matrícula de los comerciantes, que deberá hacerse en el Tribunal de Comercio de su domicilio y en caso de no existir uno, en el Juzgado de Paz que corresponda según lo señala el artículo 25° del código.

Finalmente, en lo que respecta al Código de Comercio, tenemos del artículo 33° al 74° se refieren a las obligaciones comunes a todos los comerciantes que va desde la inscripción en el Registro Público de Comercio que tendrá cada Tribuna de Comercio, hasta la obligación de

libros de comercio que lleven cuenta y razón de sus operaciones y la rendición de cuentas que debe llevarse a cabo a fin de cada año.

Respecto al fondo de comercio es uno de los países latinoamericanos que más ha investigado sobre el tema; tenemos una norma muy importante al respecto y es la Ley 11.867 que regula la Transmisión de Establecimientos Comerciales e Industriales.

Lo que señala esta norma es que se transfiere como “fondo de comercio”, es decir, como universalidad, son los bienes materiales e inmateriales. El artículo 1° de la norma señala **“decláranse elementos constitutivos de un establecimiento de comercial o fondo de comercio, a los efectos de su transmisión por cualquier título”**. La norma no comprende las deudas, que no son transferibles si hay oposición del acreedor y este exige el pago y hasta las no vencidas (artículos 4°, 5°, 7° y sgtes.)

Como vemos, el fondo de comercio en la legislación argentina no es la empresa en sentido estático ni tampoco el conjunto de bienes materiales e inmateriales de una empresa; es una estructura jurídica apta para permitir la venta de una organización o empresa económica en bloque facilitando la labor del empresario adquirente, que puede continuar con la explotación sin solución de continuidad.

Algo muy importante que se debe señalar es que esta norma prevé la transferencia en bloque, con el objeto de permitir la continuación de la actividad sin los perjuicios que irrogarían el cierre y nueva apertura; pero debe recalcar que no es posible la inscripción del fondo de comercio en el Registro Público de Comercio.

Finalmente cabe recalcar que esta ley, al igual que la Ley 2904 de Uruguay y la 2259 de nuestro país establece un trámite a seguir a fin de que la transferencia de un fondo de comercio pueda surtir efectos contra

terceros, de forma tal que se protege los derechos de los acreedores del enajenante.

## 5.2. Colombia

En este Código de Comercio encontramos un aspecto muy interesante, en el Título Preliminar, artículo 3° señala que ***“la costumbre mercantil tendrá la misma autoridad que la ley comercial, siempre que no la contraríe manifiesta o tácitamente y que los hechos constitutivos de la misma sean públicos, uniformes y reiterados en el lugar donde hayan de cumplirse las prestaciones o surgido las relaciones que deban regularse por ella.*”**

***En defecto de costumbre local se tendrá en cuenta la general del país...”***

En esta legislación se toma muy en cuenta la costumbre como fuente y se señala expresamente como se da su actuación.

En el Libro I “De los comerciantes y de los asuntos de comercio”, Título I “De los comerciantes”, Capítulo I “Calificación de los comerciantes”, artículo 10° se indica que ***“son comerciantes las personas que profesionalmente se ocupan en alguna de las actividades que la ley considera mercantiles.*”**

***La calidad de comerciante se adquiere aunque la actividad mercantil se ejerza por medio de apoderado, intermediario o interpuesta persona.”***

Respecto a este punto, de los artículo 11° a 18° encontramos toda la calificación y los requisitos para convertirse en comerciante.

El artículo 25° define a la empresa como ***“toda actividad económica para la producción, transformación, circulación, administración o***

**custodia de bienes, o para la prestación de servicios. Dicha actividad se realizará a través de uno o más establecimientos de comercio.”**

Concordando lo anterior, el Libro II “De los Bienes Mercantiles, Título I “Del Establecimiento de Comercio”, en su artículo 515°, define al establecimiento de comercio **“como un conjunto de bienes organizados por el empresario para realizar los fines de la empresa. Una misma persona podrá tener varios establecimientos de comercio y, a su vez, un solo establecimientos de comercio podrá pertenecer a varias personas, y destinarse al desarrollo de diversas actividades comerciales.”**

De estas definiciones podemos apreciar que en la legislación colombiana la empresa es una actividad y el establecimiento de comercio es el instrumento que permite realizar esa actividad y cumplir con sus fines.

Una particularidad de este Código es que tiende a la protección del Establecimiento de Comercio, y le da gran importancia dentro del desarrollo económico del país, esto puede apreciarse en el Capítulo I del Título ya mencionado, “Establecimientos de Comercio y su Protección Legal”,

Otro punto importante es que como podemos apreciar el Código de Comercio regula de manera especial a Establecimiento Comercial, dejando de lado a la empresa, una semejanza que encontramos con la legislación italiana.

Pasando a otros temas contenidos en el este código, tenemos del artículo 26° al 47° el Registro Mercantil que es manejado por las Cámaras de Comercio; del artículo 48° al 74° se encuentra lo referido a la contabilidad del comerciante y a la reserva y exhibición de los libros; la eficacia probatoria de los libros y papeles de comercio.

Finalmente del artículo 78° al 97° se regula actividad de las Cámaras de Comercio como instituciones de orden legal con personería jurídica.

### **5.3. España**

Respecto a este código, podemos decir que en su artículo 1° señala que los comerciantes son los que teniendo capacidad legal para ejercer el comercio, se dedican a él habitualmente; y las compañías mercantiles o industriales que se constituyen con arreglo al código.

En los artículos 2° y 3° regulan lo referido a los actos de comercio.

De los artículos 7° al 9° se señalan las calidades para ser comerciante; la capacidad legal para ejercer el comercio se da a las personas mayores de edad que tengan libre disposición de sus bienes; sin embargo, los menores de 18 años y los incapaces a través de sus guardadores pueden continuar ejerciendo el comercio de sus padres. También se hace referencia los cónyuges; se señalan restricciones para el ejercicio del comercio a los declarados en quiebra, mientras no hayan obtenido rehabilitación o esté autorizados, en virtud de un convenio aceptado en junta general de acreedores y aprobado por la autoridad judicial, para continuar al frente de su establecimiento; entendiéndose en tal caso limitada la habilitación a lo expresado en el convenio; y, a los que, por Leyes o disposiciones especiales, no puedan comerciar. Por otro lado, esto también se aplica a los magistrados y jueces, los jefes gubernativos, empleados de recaudación, agentes de cambio y corredores de comercio, etc, dentro de los límites de los distritos, provincias o pueblos en que desempeñan sus funciones.

Del artículo 16° al 24° se encuentra lo referido al Registro Mercantil, otorgando la inscripción a los empresarios individuales; las sociedades

mercantiles; las entidades de crédito y de seguros, así como las sociedades de garantía recíproca; las instituciones de inversión colectiva y los fondos de pensiones; cualquier persona natural o jurídica, cuando así lo disponga la ley; las Agrupaciones de interés económico; los actos y contratos que establezca la Ley.

Del artículo 25° al 39° se habla de la contabilidad, balance y rendición de cuentas.

En lo que respecta a fondo empresarial, la legislación española al igual que nuestro país, no tiene una regulación especial.

#### **5.4. Italia**

El Código Civil Italiano de 1942 trata sobre la empresa en el Libro V “Del Trabajo” , Título II “Del Trabajo e la Empresa”, Capítulo I “De la Empresa en General”

Si leemos cuidadosamente los artículos contenidos en este capítulo, nos daremos cuenta que no se define a la empresa; en ninguna otra parte del código se hace; esto ha sido muy criticado por la doctrina. Nosotros estamos de acuerdo con la Dra. María Isabel Tejada en que dichas críticas no tienen fundamento puesto que el código regula al empresario y a la hacienda que son elementos esenciales de la empresa, por lo que se concluye que se regula a la empresa finalmente.

Tenemos el artículo 2082° que define al empresario como aquel que **“ejercita profesionalmente una actividad económica organizada con la finalidad de producción o de intercambio de bienes o servicios”**. Más adelante, el artículo 2086° señala que el empresario es el “jefe” de la empresa y que de él dependen jerárquicamente sus colaboradores.

En el Título IX “ De la Hacienda” , en su artículo 2555°, encontramos la definición de hacienda como “conjunto de bienes organizados por el empresario para el ejercicio de la empresa”

Este código no establece cual es la naturaleza del empresario y de la hacienda, pero en la doctrina no existe mayor problema al respecto, pues al primero se le califica como el sujeto derecho (persona natural o jurídica) y al segundo como la actividad del empresario. Donde surgen problemas es al determinar la categoría jurídica de la hacienda; puesto que algunos como Ascarelli afirman que la unidad funcional conformada por la hacienda no tienen relevancia para los derechos reales pero si para las obligaciones, pues la hacienda no conforma un nuevo objeto de derecho distinto de los elementos que la componen, configurando su posición dentro de la llamada doctrina atomista.

Ferra, por otro lado ubica a la hacienda dentro de la categoría de las organizaciones, identificándola con la idea organizadora del empresario y estableciendo que se trata de un bien incorporal, creando la denominada teoría de la organización. Finalmente, Trabucchi considera que la hacienda es un objeto de derechos y se configura como un bien distinto de los elementos que lo conforman.

Lo cierto es que independientemente de la categoría a la que pertenezca, la hacienda es objeto de relaciones jurídicas; asimismo, podemos apreciar que en este título se regulan diversos aspectos como la transferencia, usufructo y arrendamiento.

El Capítulo III del Título II del mismo Libro V, reglamenta el registro de las empresas; pero como ya se ha mencionado, el código se refiere a la empresa pero regula la inscripción del empresario.

Así, vemos que en el artículo 2195° se señala que están **“sujetos a la obligación de la inscripción en el registro de las empresas los**



**empresarios y se describen una serie de actividades como la industrial, e intermediación, transporte, bancaria o de seguros”.**

De otro lado, los pequeños empresarios no están sujetos a registro ni los que realicen actividades diferentes a las mencionadas en el artículo 2195°.

En los artículos 2549° a 2554° encontramos la regulación de la Asociación en Participación.

Finalmente lo referido a contabilidad, es decir, libros y registros del empresario, lo encontramos en los artículos 2214° a 2220°.

## **CONCLUSIONES Y RECOMENDACIONES**

1. La empresa como unidad, posee tres elementos esenciales: el elemento personal, empresario; el elemento material, fondo empresarial; y, el elemento de procedimiento, actividad empresarial. Los tres actúan en conjunto a fin de lograr el funcionamiento de la empresa.
2. El fondo empresarial es el conjunto de elementos organizados por una o varias personas naturales o jurídicas para realizar una actividad empresarial determinada; si bien es cierto que sus elementos conservan su individualidad y tienen un valor económico, sumados todos los elementos aisladamente, no llegarían al valor que tiene el fondo empresarial como un todo, y esto debido a la organización que es un punto primordial para el desarrollo de la actividad empresarial.
3. La empresa no es sujeto de derecho, lo es el empresario (puede ser persona natural o jurídica) que es el titular del negocio, quien desarrolla la

actividad empresarial. Por mucho tiempo se ha señalado que la empresa es quien realiza la actividad empresarial, cuando lo hace el empresario que incluso puede ser una sociedad, por ejemplo.

4. La promulgación de la Ley Marco del Empresariado representa la mejor alternativa para la actualización de nuestra legislación comercial, pues ella además de ponernos a la vanguardia con una regulación moderna, fomentará la formalización en el sector.
5. El Proyecto de Ley Marco del Empresariado contiene un Título Preliminar con 10 artículos, 7 Libros con 70 artículos, 9 Disposiciones Complementarias y Derogatorias; y, una Disposición Final. En ellos, podemos encontrar un campo de protección de toda la actividad comercial-empresarial, pues la regulación va desde la libertad empresarial, economía social de mercado, buena fe, protección del medio ambiente y fuentes del derecho empresarial, pasando por el desarrollo de figuras principales como la empresa, empresario, actividad empresarial, el fondo empresarial (novedosa figura que será incluida en nuestra legislación), la contabilidad, consumidores y usuarios, etc.
6. El Registro Único de alcance Nacional, que se creará con esta norma, va a tener un rol protagónico en lo que a fondos empresariales se refiere; éste, debe estar bien estructurado pues, como sabemos, puede vulnerarse el Principio de Especialidad Registral, toda vez que los elementos del fondo pueden ser registrables, por lo que SUNARP deberá realizar una mayor inversión y subsanar problemas, ya que las inscripciones deberán realizarse en ambas partidas, teniendo como efecto el encarecimiento de los costos para los usuarios.
7. Debe hacerse la aclaración en lo que al Beneficio de Excusión respecta, ya que de acuerdo al artículo 8° de la norma, el beneficio de excusión implica que el acreedor no podrá afectar el patrimonio personal del

deudor, si antes no se han agotado los bienes del fondo empresarial; esto podemos entenderlo en el caso de un empresario sin responsabilidad limitada o un empresario informal, pero en el caso de un empresario con responsabilidad limitada a un fondo, los acreedores no deberían poder tocar su patrimonio personal aunque ya no existan bienes en el fondo, pues esa es la razón de ser de la limitación de la responsabilidad.

8. Respecto a la E.I.R.L. y los Contratos Asociativos, estos seguirán regulándose como hasta ahora por las leyes 21621 y 26887, teniendo como base a la Ley Marco del Empresariado.
9. Los consumidores y usuarios tendrán un papel central, puesto que, la LME reitera la protección tanto constitucional como la que por ley especial se les brinda.
10. Las Cámaras de Comercio serán promotores de la actividad empresarial,. Serán también los encargados de registrar y certificar los usos y costumbres empresariales y de ayudar sobretodo a la justicia a esclarecer dudas respecto al ámbito empresarial.
11. Se deroga parcialmente el Código de Comercio, puesto que seguirán vigentes los Contratos de Agencia y Comisión Mercantil, El Contrato de Seguro y el Libro Tercero sobre Comercio Marítimo. La Transferencia de Créditos No Endosables se regirá por el Código Civil en lo que respecta a la Cesión de Derechos; el Contrato de Prenda Mercantil, del mismo modo, se regirá por el Código Civil hasta que se promulgue la Ley de Garantías Mobiliarias que debe promoverse con prontitud. Finalmente; el Contrato de Cuenta Corriente Mercantil, se incorpora al Código Civil como artículos 1620° A a 1620° P.
12. Es necesario impulsar los Anteproyectos de Ley Seguros y, Navegación y Comercio Marítimo que llevan varios años estancados en el Congreso.

Además, deberá elaborarse una regulación especial para el Contrato de Agencia y Comisión Mercantil, puesto que, sólo de esa manera será posible derogar definitiva e inexorablemente el Código de Comercio.

## **BIBLIOGRAFIA**

1. Actas de la Comisión Reformadora del Código de Comercio. Tomo I. Librería e Imprenta Gil S.A. Lima. 1945. 365p.
2. ASCARELLI, Tullio. Iniciación al Estudio del Derecho Mercantil. Bosch, Casa Editorial. Barcelona.1964. 389p.
3. ASACRELLI, Tullio. Derecho Mercantil. Porrúa Hnos. Cía. México. 1940. 871p.
4. BALDO DEL CASTAÑO, Vicente; Conceptos Fundamentales del Derecho Mercantil. Las Relaciones Jurídicas Empresariales. Marcombo- Boixareu Editores. 1982. Barcelona. 275p.

5. BAÑALES BARANDA, Ramiro y FERNÁNDEZ RUIZ, José Luis. Estructura del Derecho Empresarial. Ediciones Deustuo. Segunda Edición. Bilbao. 1968. 173p.
6. BEAUMONT CALLIRGOS, Ricardo Arturo. El Fondo Empresarial: Novedad del Anteproyecto de Nueva Ley General de la Empresa. En *Ius et Praxis*. No. 30. Enero/Diciembre. pp. 75 - 80. Lima. 1999.
7. BEAUMONT CALLIRGOS, Ricardo Arturo. Fronteras y Alcances del Derecho Comercial. En *Revista Peruana de Derecho de la Empresa*. N°. 46. pp. 47 - 73. Lima. 1997.
8. BROSETA PONT, Manuel y MARTÍNEZ SANZ, Fernando: Manual de Derecho Mercantil. Volumen I. Editorial Tecnos. España. 2002. 621p.
9. CHULIA, F. VICENT. Compendio Critico de Derecho Mercantil. Tomo II. Segunda Edición. Librería Bosch. España. 1986. 897p.
10. CRACOGNA, Dante. "El Concepto Jurídico económico de la Empresa". En *Revista Peruana de Derecho de la Empresa*. N° 11. Marzo/Abril. pp. 69 – 86. Lima. 1985.
11. Enciclopedia Jurídica Omeba. Tomo X. Driskill S.A. 1993. Buenos Aires.
12. ECHAIZ MORENO, Daniel. La Empresa en el Derecho Moderno. Editorial Gráfica Horizonte. Lima. 2002. 228p.
13. ECHAIZ MORENO, Daniel. "A propósito del Anteproyecto de la Ley Marco del Empresariado". En *Hechos y Derechos*. Suplemento Mensual de Editora Normas Legales S.A.C. Año 3. N° 19. pp. 9 -10. Lima. 2004.

14. ETCHEVERRY, Raúl Aníbal. Derecho Comercial y Económico. Parte General. Editorial Astrea. Buenos Aires. 1987. 589p.
15. FERNÁNDEZ RUIZ, José Luis. El Derecho y La Empresa. Ediciones Deusto S.A. Bilbao. 1981. 211p.
16. FERRARA, Francisco. Empresarios y Sociedades. Editorial Revista de Derecho Privado. Madrid. 1981. 407p.
17. FLORES POLO, Pedro. La Empresa en la Nueva constitución. 1993. En: Revista Peruana de Derecho de la Empresa. N° 42. pp. 9 – 25. Lima. 1993.
18. GALGANO, Francesco. Derecho comercial. El Empresario. Volumen I. Editorial Temis. Colombia. 1999. 427p.
19. GARCÍA ECHEVARRÍA, Santiago. Empresa y Orden Económico. Editorial Esic. Madrid. 1980. 351p.
20. GARRIGUES, Joaquín. “Curso de Derecho Mercantil”. Segunda Edición. Editorial Porrúa. México. 1981. 342p.
21. GOLDSCHMIDT, Roberto. Curso de Derecho Mercantil. Ediar Venezolana S.R.L. Caracas. 1979. 479p.
22. GUTIERREZ FALLA, Laureano F. Derecho Mercantil: La Empresa. Editorial Astrea. Buenos Aires. 1985. 215p.
23. ISMODES TALAVERA, Javier. De las Garantías de los Títulos Valores. La Fianza, el Aval y la Garantía Real. En Tratado de Derecho Mercantil. Tomo II. Gaceta Jurídica. Primera edición. Lima. 2004. 942p.



24. LE PERA, Sergio. Cuestiones de Derecho Comercial Moderno. Editorial Astrea. Buenos Aires. 1979. 364p.
25. LIRA LOYZA, Juan Ramón. Reformas del Código de Comercio de 1902 y Nuevas Orientaciones del Derecho Mercantil en el Perú. En [http://www.upt.edu.pe/Pagina%20Cooperacion%20tecnica%20UPT/PAG%20WEB%20-%20JUS%20ET%20VITA/web%20JUS%20ET%20VITA/revista%20facultad/reforma\\_del\\_codigo\\_de\\_comercio\\_d.htm](http://www.upt.edu.pe/Pagina%20Cooperacion%20tecnica%20UPT/PAG%20WEB%20-%20JUS%20ET%20VITA/web%20JUS%20ET%20VITA/revista%20facultad/reforma_del_codigo_de_comercio_d.htm).
26. MASIAS ZAVALETA, Demetrio. Derecho Comercial. Parte General. Editorial Mercantil. Primera Edición. Cusco. 1997. 389p.
27. MENA RAMÍREZ, Mena. La Empresa en el Perú. Cultural Cuzco S.A. Lima. 1986. 297p.
28. MONTOYA ALBERTI, Hernando. Los Contratos de Colaboración Empresarial y la Codificación del Derecho Mercantil. En Revista Peruana de Derecho de la Empresa. N°. 46. pp. 9 - 24. Lima. 1997.
29. MONTOYA MANFREDI, Ulises. Derecho Comercial. Tomo I. Grjley. Lima. 1998. 810p.
30. MORALES ACOSTA, Alonso. Título Preliminar del Anteproyecto de la Ley General de la Actividad Empresarial; En Gaceta Jurídica. Tomo 64-B. pp. 19 – 29. Lima. 1999.
31. MUÑIZ ZICHES, Jorge. El Código de Comercio y la Legislación Mercantil: Fronteras entre el Derecho Civil y el Derecho Mercantil. En Revista Peruana de Derecho de la Empresa. N°. 46. pp. 9 - 24. Lima. 1997.

32. NORMAS LEGALES EDITORES. Estudios de Derecho Societario. Libro homenaje a Enrique Elías Laroza. Normas Legales. Trujillo. 2005. pp. 630p.
33. REAL ACADEMIA ESPAÑOLA. Diccionario de la Lengua Española. Vigésimo primera edición. Talleres Gráficos Brosmac S.L. Madrid. 1992. 1513p.
34. RIPERT, Georges. Tratado Elemental de Derecho Comercial. Tomo I. Tipográfica Editora Argentina. Buenos Aires. 1954. 428p.
35. RIPERT, Georges. Tratado de Derecho Comercial. Tomo III. Tipográfica Editora Argentina. Buenos Aires. 1954. 478p.
36. URTECHO NAVARRO, Santos. La Teoría General de la Empresa como base para una necesario regeneración normativa. En Revista electrónica Derecho y Sociedad: <http://www.bahaidream.com/lapluma/derecho/revista001/empresa/htm>
37. SEIJAS RENGIFO, Teresa de Jesús. Derecho de la Empresa. Gráfica Horizonte. Lima. 2002. 703p.
38. SIFUENTES DOMENACK, Hugo H. Algo Sobre la Nueva Ley de la Empresa: El Levantamiento del Velo Jurídico. En Informativo Legal Rodrigo & Hernández Berenguel; N° 174. pp 12 – 25. Lima. 2000.
39. SIERRALTA RÍOS, Anibal. Comentarios Liminares al Proyecto de Ley Marco del Empresariado. En Revista del Foro. Colegio de Abogados de Lima. Año XC. N° 02. pp. 323 – 353. Lima. 2004.
40. SOLA CAÑIZARES, Felipe de. Tratado de Derecho Comercial Comparado. Montaner y Simon S.A. Barcelona. 1962. 649 p.

41. STEWART BALBUENA, Alberto. Empresa y Sociedad. En Revista Peruana de Derecho de la Empresa. N° 48. pp. 49 – 83. Lima. 1998.
42. TABOADA, Antonio A. Derecho Comercial I Ediciones Arayú. Buenos Aires. 1955. 413p.
43. TEJADA ÁLVAREZ, Maria Isabel. El Fondo Empresarial en el Código de la Empresa. En: Revista Peruana de Derecho de la Empresa. N° 46. pp. 75 – 93. Lima, 1996.
44. TEJADA ALVAREZ, María Isabel. Introducción al Estudio del Fondo Empresarial y su Arrendamiento. Tesis para optar por el Título profesional de Abogado. Universidad de Lima. Lima. 1995. 303p.
45. TORRES Y TORRES LARA, Carlos. Derecho de la Empresa. Editorandina. Lima. 1987.
46. ZAMBRANO ORTIZ, Luis Fernando. A Propósito del Proyecto de Ley Marco del Empresariado. En Revista jurídica del Perú. Año LII. N° 36. pp. XIX – XXIII. Lima. 2002.
47. ZAMBRANO ORTIZ, Luis Fernando. El Fenómeno de la Decodificación. Rumbo a la Novísima Ley General de la Empresa. En Revista Electrónica Ámbito Jurídico: <http://www.ambito-juridico.com.br/aj/dcom0004.htm>
48. ZAMBRANO ORTIZ, Luis Fernando. Rumbo a la Novísima Ley General de la Empresa. En Revista Electrónica Ámbito Jurídico: <http://www.ambito-juridico.com.br/aj/dcom0001.htm> .

# ANEXOS

(CONSULTAR EN FORMATO IMPRESO)